



В. Право

1. Действующие законы и законодательство

Виды нормативно-правовых актов

Среди многочисленных форм (источников) права важное место занимают нормативно–правовые акты государственных органов. Для краткости их нередко называют нормативными актами.

В соответствии со статьей 2 Закона Азербайджанской Республики «О нормативно-правовых актах» № 761-IQ от 26 ноября 1999 года нормативным правовым актом Азербайджанской Республики является официальный письменный документ, принятый компетентным государственным органом, дающий указания общего характера, устанавливающий, изменяющий или отменяющий правовые нормы и предусмотренный для неоднократного применения.

Это – акты правотворчества, с помощью которых и благодаря которым устанавливаются или же отменяются правовые нормы. Все без исключения нормативно-правовые акты являются государственными по своему характеру актами. Они издаются или санкционируются только органами государства; имеют волевой характер. В них содержится и через них преломляется государственная воля. С нарушением велений, содержащихся в нормативно–правовых актах, связывается наступление уголовно–правовых, гражданско–правовых и иных юридических последствий. В числе нормативно-правовых актов, издаваемых государственными органами, следует назвать законы, декреты, указы, постановления правительства (Кабинета министров), приказы министров, председателей государственных комитетов, решения и постановления, применяемые местными органами государственной власти и управления, муниципалитетами. Система нормативно–правовых актов в Азербайджанской Республике определяется Конституцией, а так же изданным на её основе Законом Азербайджанской Республики «О нормативно-правовых актах» № 761-IQ от 26 ноября 1999года, специальными законами, положениями о тех или иных государственных органах, правительственными постановлениями. Законодательством определяется так же порядок издания, изменения, отмены и дополнения нормативно–правовых актов; указывается, какой орган в соответствии с какой процедурой издаёт тот или иной нормативный акт.

Нормативно-правовой акт обладает следующими признаками:

1. Нормативно-правовой акт создается в результате правотворческой деятельности компетентных органов государства или всенародным волеизъявлением (референдумом). Правотворческая деятельность представляет собой такую государственную деятельность, которая состоит в издании норм права, а также в совершенствовании и отмене устаревших правовых норм.

Правотворчество - это деятельность, направленная на подготовку, издание и совершенствование нормативно-правовых актов. Она имеет две основные формы: непосредственное правотворчество и опосредованное (государственное) правотворчество. Непосредственное правотворчество осуществляется в результате проведения референдумов, которые в конституционном порядке принимают или отвергают предлагаемые государственной законодательной властью нормативно-правовые акты. Государственное правотворчество выражается в установлении или отмене норм права и определяемом законом порядке. К нему примыкает также нормотворчество отечественных организаций, которое санкционируется государством. При этом нормы, создаваемые общественными организациями, приобретают качество и свойства правовых норм, охраняемых государством.

2. В нормативно-правовых актах содержатся только нормы права, то есть правила общего характера, обладающие государственной обязательностью. Поэтому нормативно-правовые акты необходимо отличать от индивидуальных правовых актов, которые источниками права не являются. Индивидуальный правовой акт распространяет свое действие на конкретных субъектов права, которые находятся в сфере правовой регуляции. Он рассчитан на одноразовое применение, относится персонально к определенным лицам и прекращает свое действие с реализацией конкретного права или обязанности (например, назначение органом социального обеспечения пенсии конкретному лицу, решение суда о принудительном возвращении долга обязанным лицом).

Индивидуальные правовые акты являются важным и необходимым средством реализации правовых норм, содержащихся в нормативно-правовых актах. Они имеют обязательный государственный характер, их осуществление обеспечивается компетентными органами государства (судом, мэрией, арбитражем), однако

источниками права они не являются, поскольку норм права не содержат. В отличие от правовых норм их предписания относятся к персонифицированным лицам и конкретным жизненным ситуациям.

3. От нормативно-правового акта как источника права следует отличать источники правоправедения, или источники нашего знания о праве. Мы черпаем сведения о нормах права из различного рода сборников законодательства, из источников правовых памятников, из произведений профессиональных юристов. Все это источники нашего познания правовых норм, а не источники права.

4. Нормативно-правовой акт оформляется в виде официального государственного документа, который имеет обязательные атрибуты: название акта (закон, указ, постановление); наименование органа, принявшего акт (парламент, президент, правительство, местный орган власти).

5. В нормативных актах нормы права группируются по определенным структурным образованиям: разделам, главам, статьям (например, в Гражданском кодексе: "Общая часть", глава "Исполнение обязательств", статья "Досрочное исполнение обязательств").

Итак, нормативно-правовой акт - это официальный акт правотворчества, в котором содержатся нормы права. Они издаются компетентными государственными органами в порядке осуществления законотворческой функции, содержат в себе новые нормы права и имеют строго определенную форму. Нормативные акты издаются на весьма длительное время, и если они научно обоснованы, вызваны к жизни реальной обстановкой, то не меняются вплоть до появления новых экономических, политических, нравственных и иных важных для общества условий. Стабильность норм права украшает правовую систему, свидетельствует о стабильности жизни, прав и свобод человека. Частые изменения законодательства порождают неуверенность граждан в завтрашнем дне, в незыблемости своего правового статуса.

Нормативные акты, как правило, распространяют свое действие на широкий круг субъектов и рассчитаны на многократное их применение. Субъектами, на которых распространяется действие нормативных актов, могут быть все право субъектные граждане страны, а могут быть граждане определенного пола, возраста, местожительства, профессии и т.д. Однако во всех случаях это весьма значительные группы физических либо юридических лиц. Одноразовым применением нормативный акт никогда себя не исчерпывает, так как он рассчитан на многих субъектов и на многократное свое применение в аналогичных ситуациях.

Классификация нормативно-правовых актов производится по различным основаниям: по юридической силе; по содержанию; по объему и характеру действия; субъектам их издающим.

По юридической силе все нормативно-правовые акты подразделяются на **законы** и **подзаконные акты**. Юридическая сила нормативно-правовых актов является наиболее существенным признаком их классификации. Она определяет их место и значимость в общей системе государственного правового регулирования. Нормативные акты в системе права находятся между собой в определенной соподчиненности и поэтому обладают неодинаковой юридической силой. Она зависит от того, какой орган издал данный нормативный акт и какое место занимает этот орган в системе механизма государства. В соответствии с теорией и практикой правотворчества акты вышестоящих правотворческих органов обладают более высокой юридической силой, чем акты нижестоящих правотворческих органов. Последние издаются на основе и во исполнение нормативных актов, издаваемых вышестоящими правотворческими органами. Чем выше место государственного органа в системе механизма государства, тем выше степень юридической силы его нормативных актов. Юридическую силу нормативного акта можно понимать как его правовые возможности в сравнении с такими же возможностями иных нормативных актов.

Нормативно-правовые акты классифицируются также по содержанию. Такое деление в известной мере условно. Условность эта объективно объясняется тем, что не во всех нормативно-правовых актах содержатся нормы однородного содержания. Имеются акты, содержащие нормы только одной отрасли права (например, трудовое, семейное, уголовное законодательство). Но наряду с отраслевыми нормативными актами действуют и акты, имеющие комплексный характер. Они включают нормы различных отраслей права, обслуживающих определенную сферу общественной жизни. Хозяйственное, торговое, винное, морское законодательство - примеры комплексных нормативно-правовых актов.

По объему и характеру действия нормативно-правовые акты подразделяются:

на акты общего действия, оказывающие всю совокупность отношений определенного вида на данной территории;

на акты ограниченного действия - распространяются только на часть территории или на строго определенный контингент лиц, находящихся на данной территории;

на акты исключительного (чрезвычайного) действия. Их регулятивные возможности реализуются лишь при наступлении исключительных обстоятельств, на которые рассчитан акт (военных действий, стихийных бедствий).

По основным субъектам государственного правотворчества нормативно-правовые акты можно подразделить:

на акты законодательной власти (законы);

акты исполнительной власти (подзаконные акты); акты судебной власти (юрисдикционные акты общего характера).

Нормативно-правовые акты следует отличать от актов применения правовых норм. Деятельность компетентных органов завершается изданием акта применения норм права. Он фиксирует принятое решение, придает официальное значение и властный характер.

Акт применения норм права - это официальный правовой документ, содержащий индивидуальное государственно-властное предписание компетентного органа, которое выносится им в результате разрешения конкретного юридического дела.

Акты применения права характеризуются следующими основными признаками:

Во-первых, акт применения норм права имеет властный характер и охраняется принудительной силой государства. Содержащиеся в нем конкретные предписания имеют обязательные значения для всех, к кому они относятся, и в необходимых случаях могут быть реализованы принудительным путем. Например, решение суда о возвращении гражданином взятой во временное пользование вещи обязательно для исполнения. За нарушение требований этого акта гражданин несет ответственность как за нарушение нормы права, на основании которого он судим.

Во-вторых, акт применения - это индивидуальный правовой акт. Он относится к строго определенным лицам. Правоприменительный акт имеет силу только для данного случая и на сходные случаи не распространяется. Этим он отличается от нормативно-правовых актов, которые содержат правовые нормы, общий характер. Нормы права регулируют множество однотипных случаев и распространяются на всех лиц, которые находятся в сфере их действия (конкретно не определенных). Они рассчитаны на неоднократное применение. Индивидуальные правовые акты не содержат правовых норм. Они только конкретизируют общие предписания применительно к отдельным лицам или организациям и имеют разовое значение. В силу этого акты применения норм права к источникам права не относятся. В сборники законодательства они не включаются.

В-третьих, правоприменительные акты должны быть законными, выносятся в строгом соответствии с законом, опираться на определенные нормы права. Так, приговор суда о назначении наказания лицу, совершившему преступление, может выноситься только на основании норм уголовного права. Если акт не соответствует закону, он должен быть отменен.

В-четвертых, акты применения норм права издаются в установленной законом форме и имеют точное наименование. Закон предусматривает строго определенный порядок издания и оформления индивидуальных правовых актов. К примеру, акты, принимаемые правоохранительными органами (судами, органами прокуратуры и т.п.), должны иметь следующие обязательные элементы:

1. вводную часть, в которой указывается:
 - наименование акта;
 - название органа, издавшего его;
 - время издания, конкретный адресат;
2. описательную часть, где излагаются:
 - фактические обстоятельства дела;
 - мотивировочную часть, дающего обоснования принятого решения;
 - резолютивную часть, в которой излагается содержание решения;

Каждый правоприменительный акт имеет строго определенное наименование: приговор, приказ, постановление, распоряжение.

Классификация актов применения норм права производится по различным основаниям. В зависимости от субъектов, применяющих нормы права, индивидуальные правовые акты подразделяются на следующие виды:

- акты представительных органов государственной власти;
- акты исполнительно-распорядительных органов государственной власти;
- акты правоохранительных государственных органов (суда, прокуратуры, арбитража и др.);
- акты государственного контроля (налоговой инспекции, таможенные органы и др.)

В зависимости от содержания общественных отношений и применяемых к ним норм права правоприменительные акты подразделяются:

на регулятивные, которые устанавливают конкретные юридические права и обязанности в связи с правомерным поведением людей (например, приказ ректора учебного заведения о зачислении в вуз, решение органа социального обеспечения о назначении пенсии);

на охранительные, издаваемые в связи с совершением отдельными людьми правонарушений (приговор суда, постановление следователя о привлечении подозреваемого в качестве обвиняемого, протест прокурора).

Таким образом, акты применения норм права являются важнейшим средством реализации предписания правовых норм.

Действующие законы

Закон - это главный и преимущественный нормативно правовой акт современного государства. Он содержит правовые нормы, которые регламентируют наиболее важные стороны общественной и государственной жизни.

Определение закона можно сформулировать следующим образом : это нормативно–правовой акт, принимаемый высшим представительным органом государства в особом законодательном порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения с точки зрения интересов и потребностей населения страны. Из данного определения вытекают признаки закона, как основного источника права, как нормативно–правового акта, обладающего высшей юридической силой:

1. законы принимаются высшим представительным органами государства (в Азербайджанской Республике Национальным собранием) или самим народом в результате референдума;
2. законы принимаются по основным наиболее существенным вопросам общественной жизни, которые требуют оптимального удовлетворения интересов личности;
3. законы принимаются в особом законодательном порядке, что не присуще подзаконным правовым актом. Принятие закона включает в себя четыре обязательные стадии:
 - внесение законопроекта в законодательный орган;
 - обсуждение законопроекта;
 - принятие закона;
 - опубликование закона.

Принятие закона в результате референдума также осуществляется в законодательном порядке, предусмотренном Законом о референдуме;

4. законы не подлежат контролю или утверждению со стороны какого–либо другого органа государства. Они могут быть отменены или изменены только законодательной властью. Конституционный или другой аналогичный суд может признать закон, принятый парламентом, неконституционным, однако отменить его может только законодательный орган;

5. Законы представляют собой ядро всей правовой системы государства, они обуславливают структуру всей совокупности нормативно–правовых актов, юридическую силу каждого из них, субординацию нормативно–правовых актов по отношению друг к другу. Ведущее и определяющее положение законов в системе нормативно–правовых актов государства выражает одно из основных требований законности – верховенство закона в регулировании общественных отношений. Ни один подзаконный акт не может вторгаться в сферу законодательного регулирования. Он должен быть приведён в соответствии с законом или немедленно отменён.

В свою очередь законы подразделяются на конституционные и обыкновенные. Конституционные законы определяют основные начала государственного и общественного строя, правовое положение личности и организаций. На основе конституционных законов строится и детализируется вся система нормативно–правовых актов. Конституция по отношению к другим нормативно–правовым актам, в том числе и законам, обладает высшей юридической силой.

Обыкновенные законы принимаются и действуют в строгом соответствии с конституционными актами, регламентируют определенные и ограниченные сферы общественной жизни.

Право народа на принятие закона в порядке референдума вытекает из Конституции Азербайджанской Республики, определяющей референдум как высшее непосредственное выражение власти народа. Это право не может быть ограничено никакими иными законами либо решениями иных властей. Неоправданны поэтому никакие перечни вопросов на референдумах, обозначенные последними, так как именно народ, являясь носителем суверенитета и единственным источником власти, вправе вынести на референдум принятие любого закона и по любому вопросу без каких-либо ограничений.

Среди законов в первую очередь выделяется конституции, обладающие наивысшей юридической силой и определяющие правовую основу государства. Конституция устанавливает отправные начала для развития всего законодательства страны и поэтому признается в качестве ее Основного Закона. Конституционному регулированию подвергаются основы общественного строя, права и свободы человека и гражданина, их обязанности перед обществом, формы государственного устройства, система и структура органов государственной власти и местного самоуправления. Конституционные положения находят свое развитие в отраслевом законодательстве, где решаются вопросы конкретного предмета правового регулирования в соответствии с принципами, определенными Конституцией. Следовательно, идеи конституции пронизывают всю правовую систему, придают ей единую направленность.

Конституционные законы направлены на дальнейшее развитие конституционных норм, но уже не в рамках Конституции, а самостоятельно, т.е. такие законы не включаются в текст самой Конституции, а действуют сами по себе, выполняя задачи, намеченные Конституцией.

Иерархия (структура) законодательства

Конституция Азербайджанской Республики обладает высшей юридической силой.

Конституция Азербайджанской Республики имеет прямое юридическое действие. Конституция Азербайджанской Республики является основой системы законодательства Азербайджанской Республики.

Система законодательства Азербайджанской Республики состоит из следующих нормативных правовых актов:

- 1) Конституция;
- 2) акты, принятые референдумом;
- 3) законы;
- 4) указы;
- 5) постановления Кабинета министров Азербайджанской республики;
- 6) нормативные акты центральных органов исполнительной власти.

Международные договоры, стороной которых является Азербайджанская Республика, - неотъемлемая составная часть системы законодательства Азербайджанской Республики.

В Нахчыванской Автономной Республике юридической силой обладают также Конституция и законы Нахчыванской Автономной Республики, постановления Кабинета министров Нахчыванской Автономной Республики.

Система законодательства Нахчыванской автономной республики должна соответствовать системе законодательства Азербайджанской Республики.

В пределах своих полномочий местные органы исполнительной власти могут принимать акты нормативного характера, не противоречащие актам, входящим в систему законодательства.

Применение и исполнение принятых референдумом актов обязательно для всех граждан, законодательной, исполнительной и судебной властей, юридических лиц и муниципалитетов только при их опубликовании.

Законы не должны противоречить Конституции. Применение и исполнение только опубликованных законов обязательно для всех граждан, законодательной, исполнительной и судебной властей, юридических лиц и муниципалитетов.

Указы Президента Азербайджанской Республики не должны противоречить Конституции и законам Азербайджанской Республики. Применение и исполнение только опубликованных указов обязательно для всех граждан, органов исполнительной власти, юридических лиц.

Постановления Кабинета министров Азербайджанской Республики не должны противоречить Конституции, законам Азербайджанской Республики и указам Президента Азербайджанской Республики. Применение и исполнение только опубликованных постановлений Кабинета министров обязательно для граждан, центральных и местных органов исполнительной власти, юридических лиц.

Акты центральных органов исполнительной власти не должны противоречить Конституции, законам Азербайджанской Республики, указам Президента Азербайджанской Республики, постановлениям Кабинета министров Азербайджанской Республики.

При возникновении противоречия между нормативными правовыми актами, входящими в систему законодательства Азербайджанской Республики (исключая Конституцию Азербайджанской Республики и акты, принятые путем референдума), и межгосударственными договорами, стороной которых является Азербайджанская Республика, применяются международные договоры.

Нормативные правовые акты, улучшающие правовое положение физических и юридических лиц, устраняющие или смягчающие их правовую ответственность обладают обратной силой. Другие нормативные правовые акты не имеют обратной силы.

Порядок принятия и вступление в силу закона

Право законодательной инициативы в Национальном собрании (право вносить на обсуждение Национального собрания Азербайджанской Республики законопроекты и иные вопросы) принадлежит депутатам Национального собрания Азербайджанской Республики, Президенту Азербайджанской Республики, верховному суду Азербайджанской Республики, Прокуратуре Азербайджанской Республики и Верховному Меджлису Нахчыванской Автономной Республики.

Законопроекты или проекты постановлений, представленные на обсуждение в Национальное собрание Азербайджанской Республики в порядке законодательной инициативы Президентом Азербайджанской Республики, Верховным судом Азербайджанской Республики, Прокуратурой Азербайджанской Республики или Верховным Меджлисом Нахчыванской Автономной Республики, выносятся на обсуждение и ставятся на голосование в представленном виде.

Изменения в законопроекты или проекты постановлений вносятся с согласия органа, использовавшего право законодательной инициативы.

Законопроекты или проекты постановлений, представленные в порядке законодательной инициативы Президентом Азербайджанской Республики, Верховным судом Азербайджанской Республики, Прокуратурой Азербайджанской Республики или Верховным Меджлисом Нахчыванской Автономной Республики, ставятся на голосование в Национальном собрании Азербайджанской Республики в течение двух месяцев.

Данное пособие было разработано проектом USAID Развития Финансового Сектора путём Поддержки Малого и Среднего Предпринимательства

При объявлении Президентом Азербайджанской Республики, Верховным судом Азербайджанской Республики, Прокуратурой Азербайджанской Республики или Верховным Меджлисом Нахчыванской Автономной Республики законопроекта или проекта постановления срочным этот срок составляет 20 дней.

Законы представляются Президенту Азербайджанской Республики на подпись в течение 14 дней со дня их принятия.

Законопроект, объявленный срочным, представляется Президенту Азербайджанской Республики на подпись в течение 24 часов со дня его принятия.

Если в самом законе и постановлении Национального собрания Азербайджанской Республики не предусмотрен иной порядок, закон и постановление вступают в силу со дня опубликования.

Систематизация нормативно-правовых актов и их взаимосвязь

Нормативные акты создаются различными правотворческими органами государства. Они имеют неодинаковую юридическую силу, несовпадающее временное действие, распространяются на различных субъектов и разное территориальное пространство. Естественно, что с течением времени между ними появляются противоречия. Количественное увеличение нормативного материала создает трудности в его использовании. Выход из этой затруднительной ситуации, нарушающей оптимальные основы правового регулирования общественных отношений, состоит в систематизации законодательства.

Систематизация законодательства преследует цель стабилизации правопорядка, приведения нормативно-правового регулирования в инструмент, обеспечивающий нормальное функционирование общественной жизни, наиболее эффективное управление государственными делами в интересах личности.

Систематизация нормативно-правовых актов (законодательства) - это деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование правовых норм.

В результате систематизации устраняются противоречия между правовыми нормами, отменяются или изменяются устаревшие нормы и создаются новые, более совершенные, отвечающие потребностям общественного развития. Они группируются по определенным системным признакам, сводятся в кодексы, собрания законодательства и другие систематизированные акты.

В настоящее время используются три основных формы систематизации нормативно-правовых актов:

- * кодификация;
- * инкорпорация;
- * консолидация.

Кодификация - это деятельность правотворческих органов государства по созданию нового, свободного, систематизированного нормативно-правового акта, которая осуществляется путем глубокой и всесторонней переработки действующего законодательства и внесения в него новых существенных изменений.

В процессе кодификации в проект создаваемого акта включаются действующие нормы, не утратившие своего значения, и вновь созданные нормы, которые вносят качественные изменения в регулирование определенной области общественных отношений.

Кодификация законодательства характеризуется следующими признаками:

- кодификационной деятельностью занимаются только компетентные правотворческие органы на основании конституционных или других законных полномочий;
- в результате кодификации создается нормативно-правовой акт, включающий нормы, существенно отличающиеся от ранее действовавших;
- кодификационный акт является основным актом, так как в нем сводятся воедино нормы, находившиеся ранее в различных актах, но регулировавшие одну и ту же область общественных отношений;
- кодификационный акт является основным среди актов, которые действуют в определенной сфере общественной жизни. Такой акт в основных чертах регулирует общественные отношения, являющиеся предметом данной отрасли права (например, Налоговый кодекс). В нем же содержатся общие принципы, имеющие руководящее значение для всех норм этой отрасли права;
- нормативно-правовые акты, создаваемые в результате кодификации, рассчитаны на длительное регулирование общественных отношений. Они учитывают возможные изменения в общественной жизни и способны регулировать более совершенные отношения, которые могут возникнуть в будущем.

Кодификация - это наиболее сложная и совершенная форма систематизации законодательства, имеющая правотворческий характер. Посредством ее создается единый, юридически и логически ценный, внутренне согласованный нормативно-правовой акт. Кодификационные акты в своей структуре, как правило, имеют общую часть, в которой и закрепляются отраслевые принципы (общие положения), определяющие характер и содержание данной отрасли в целом.

Кодификационные акты по своему содержанию и наименованию подразделяются на три основных вида:

1. Основы законодательства - это нормативно правовой акт, устанавливающий важнейшие положения (основные начала) определенной отрасли права или сферы государственного управления. Такая форма кодификации используется в федеративных (союзных) государствах. Основы законодательства составляют нормативно-правовую базу для кодификационной деятельности членов федерации.

2. Кодекс - наиболее распространенный вид кодификационных актов, действующих в основных сферах общественной жизни, требующих правовой упорядоченности (Гражданский кодекс, Уголовный кодекс, Таможенный кодекс, Налоговый кодекс и другие).

3. Устав, положение - это кодификационные акты специального действия, которые издаются не только законодательными, но и другими правотворческими органами (например, президентом или правительством). Кодификационными актами являются общевойсковые уставы, действующие в вооруженных силах, Устав дисциплинарной ответственности должностных лиц государственных налоговых органов и пр.

Значительное число кодификационных актов в современных государствах не имеют специального наименования. Эти различного рода законы: о собственности, о пенсионном обеспечении, о военной службе, о местном самоуправлении и т. д.

Инкорпорация представляет собой объединение в сборники или собрания действующих нормативно-правовых актов в определенном порядке без изменения содержания.

В результате инкорпорации производится внешняя обработка действующего законодательства. При внешней обработке нормативно-правовые акты располагаются в определенном порядке: алфавитном, хронологическом или предметном, т.е. достигается их внешняя упорядоченность.

Содержание нормативно-правовых актов, включаемых в инкорпоративные сборники или собрания законодательства, по существу не изменяются. В них не включаются лишь те нормы, которые отменены в законном порядке или признаны утратившими силу.

Инкорпорацию производит систематизирующий орган (например, министерство юстиции), не имеющий полномочий отменять, изменять или устанавливать правовые нормы. Он может лишь отразить в сборнике изменения или дополнения, которые уже сделала правотворческий орган.

Инкорпорация бывает официальной и неофициальной. Официальная инкорпорация - это упорядочение правовых норм путем издания компетентными органами сборников действующих нормативно-правовых актов. Издаваемые этими органами сборники законодательства имеют официальный характер. Хотя они и не являются источниками права, однако на них можно ссылаться в процессе правотворчества и применения права.

По своей юридической природе акт официальной инкорпорации является формой опубликования действующих нормативно-правовых актов в обработанном и упорядоченном виде.

Отличие официальной инкорпорации от кодификации выражается в уровне систематизации правовых норм. Если кодификация направлена на существенное развитие системы права, изменение содержания правового регулирования, то инкорпорация таких функций не выполняет. Не изменяя содержание правового регулирования, она призвана привести в строгую систему те нормативно-правовые акты, которые уже созданы в процессе кодификации правотворческими органами.

Официальная инкорпорация может быть хронологической и предметной (систематической).

Хронологическая инкорпорация - это такая форма систематизации, при которой упорядочение нормативно-правовых актов производится по времени их опубликования и вступления в законную силу. В хронологическом порядке издаются акты законодательной и исполнительной власти в специальных официальных изданиях (например, в "Сборнике законодательных актов Азербайджанской Республики"). При хронологической инкорпорации каждый нормативный акт имеет порядковый номер, указывается его наименование, год, месяц и день издания, а также номер статьи. Это в значительной мере облегчает поиск необходимого нормативно- правового акта, возможность оперативного нахождения и применения находящихся в нем правовых норм.

Систематическая инкорпорация представляет собой упорядочение действующих нормативно-правовых актов по предметному признаку, т.е. по отраслям права, их институтам, сферам государственной деятельности. В систематизированных сборниках или собраниях законодательства нормативный материал распределяется по видам или сферам правового регулирования (государственному строительству, финансам, народному образованию, обороне страны, общественным организациям, уголовной ответственности и т.д.). Пользуясь предметной инкорпорацией государственные органы, должностные лица и граждане могут быстро и оперативно использовать интересующие их нормы права.

Неофициальная инкорпорация - это внешняя обработка законодательства, которая проводится организациями или гражданами (учебными заведениями, ведомствами, учеными и практиками, организациями, занимающимися распространением законодательной информации) без специальных на то полномочий правотворческих органов. Неофициальная инкорпорация обслуживает специфические потребности учреждений, организаций, отдельных категорий специалистов в нормативно-правовом материале. Это могут быть сборники трудового и жилищного законодательства, справочники по законодательству для военнослужащих, учителей, геологов, работников правоохранительных органов и т.д.

Официальной формой опубликования они не являются, поэтому на них нельзя ссылаться в процессе правотворчества и применения права.

Консолидация - это такая форма систематизации, при которой происходит объединение нескольких нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же области общественных отношений, в единый свободный нормативно-правовой акт, без изменения содержания.

Особенность консолидации состоит в том, что она содержит в себе некоторые черты кодификации и инкорпорации. Консолидационный акт является свободным нормативно-правовым актом - и это формально сближает его с кодификацией, а тот факт, что он по существу не вносит ничего нового в регулирование общественных отношений, роднит его с инкорпорацией. По форме систематизации нормативно-правовых актов консолидация в большей мере примыкает к систематической инкорпорации. Она используется там, где отсутствует возможность кодификации. В этих случаях консолидация выступает как эффективное средство для объединения однородного нормативного материала, сокращения числа актов и улучшения формы правового регулирования.

В системе законодательства нормативно-правовой акт занимает ведущее место. В качестве нормативно-правовых актов выступают конституции, другие законы, нормативные решения органов исполнительной власти.

Конституция выделяется среди законов и иных правовых актов высокой значимостью регулируемых ею общественных отношений. Она как бы учреждает основные институты государства, статус гражданина и тем самым влияет на содержание всей правотворческой деятельности. Конституционные нормы становятся своего рода импульсом для создания иных актов и норм, влияя на их темы и содержание, методы регулирования.

В системе нормативных органов ведущее место занимает закон, который устанавливает, излагает, отменяет или изменяет общие предписания - нормы права.

Постановления Конституционного суда занимает особое место в системе законодательства Азербайджанской Республики. Конституционный суд Азербайджанской Республики дает толкование Конституции и законов Азербайджанской Республики на основе запросов Президента Азербайджанской Республики, Национального собрания Азербайджанской Республики, Кабинета министров Азербайджанской Республики, Верховного суда Азербайджанской Республики, Прокуратуры Азербайджанской Республики и Верховного Меджлиса Нахчыванской Автономной Республики.

В установленном законом порядке каждый вправе обжаловать в Конституционном суде Азербайджанской Республики нормативные акты органов законодательной и исполнительной власти, муниципалитетов, судебные акты, нарушающие его права и свободы для решения Конституционным судом Азербайджанской Республики вопросов:

1) о соответствии законов Азербайджанской Республики, указов и распоряжений Президента Азербайджанской Республики, постановлений Национального собрания Азербайджанской Республики, постановлений и распоряжений Кабинета министров Азербайджанской Республики, нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти Азербайджанской Республики Конституции Азербайджанской Республики;

2) о соответствии указов Президента Азербайджанской Республики, постановлений Кабинета министров Азербайджанской Республики, нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти законам Азербайджанской Республики;

3) о соответствии постановлений Кабинета министров Азербайджанской Республики и нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти указам Президента Азербайджанской Республики;

4) о соответствии в предусмотренных в законе случаях решений Верховного суда Азербайджанской Республики Конституции и законам Азербайджанской Республики;

5) о соответствии актов муниципалитетов Конституции Азербайджанской Республики, законам Азербайджанской Республики, указам Президента Азербайджанской Республики, постановлениям Кабинета министров Азербайджанской Республики (в Нахчыванской Автономной Республике - также Конституции и законам Нахчыванской Автономной Республики и постановлениям Кабинета министров Нахчыванской Автономной Республики);

6) о соответствии не вступивших в силу межгосударственных договоров Азербайджанской Республики Конституции Азербайджанской Республики; о соответствии межправительственных договоров Азербайджанской Республики Конституции и законам Азербайджанской Республики;

7) о соответствии Конституции и законов Нахчыванской Автономной Республики, постановлений Верховного Меджлиса Нахчыванской Автономной Республики, постановлений Кабинета министров Нахчыванской Автономной Республики Конституции Азербайджанской Республики; о соответствии законов Нахчыванской Автономной Республики, постановлений Кабинета министров Нахчыванской Автономной Республики указам Президента Азербайджанской Республики и постановлениям Кабинета министров Азербайджанской Республики.

Законы и иные акты, либо их отдельные положения, межправительственные договоры Азербайджанской Республики теряют силу в срок, установленный в решении Конституционного суда

Данное пособие было разработано проектом USAID Развития Финансового Сектора путём Поддержки Малого и Среднего Предпринимательства

Азербайджанской Республики, а межгосударственные договоры Азербайджанской Республики не вступают в силу.

Верховный суд Азербайджанской Республики является высшим судебным органом по гражданским, уголовным и иным делам, отнесенным к производству общих и специализированных судов; он осуществляет правосудие в кассационном порядке; дает разъяснения по вопросам, касающимся судебной практики

Изданные, на основе и во исполнение закона, нормативные акты называются **подзаконными нормативными актами**. Такой акт не может противоречить закону, выходить за рамки закона и за рамки полномочий издающего его органа.

Подзаконные нормативно-правовые акты - это правотворческие акты компетентных органов, которые основаны на законе и не противоречат ему. Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, они базируются на юридической силе законов и не могут противостоять им. Эффективные регулирования общественных отношений имеют место тогда, когда общие интересы согласуются с индивидуальными интересами. Подзаконные акты как раз и призваны конкретизировать основные принципиальные положения законов применительно к своеобразию различных индивидуальных интересов.

По своему содержанию подзаконные акты, как правило, являются актами различных органов исполнительной власти. По субъектам издания и сфере распространения они подразделяются на общие, местные ведомственные и внутриорганизационные акты.

Часто наши предприниматели оказываются в ситуации, когда государственные органы, осуществляющие контрольные функции, возлагают на них те или иные обязанности, выдвигают те или иные требования и т.д., ссылаясь при этом на какой-нибудь подзаконный акт: инструкцию, правила, приказ, письмо из министерства и пр. Самый простой пример: налоговые органы разрабатывают какие-то формы и требуют от предпринимателей представить отчет или информацию именно по ним. При этом известно, что налоговым законодательством представление подобных отчетов не предусмотрено. Однако налоговые органы ссылаются на какое-то циркулярное письмо из Министерства налогов. Возникает вопрос: обязаны ли предприниматели выполнить эти указания?

Во-первых, необходимо знать, что в соответствии со статьей 79 Конституции Азербайджанской Республики **никто не может быть принужден к исполнению обязанностей, противоречащих Конституции и законам Азербайджанской Республики**.

В развитии этой нормы часть VI статьи 149 Конституции Азербайджанской Республики устанавливает, что **акты центральных органов исполнительной власти не должны противоречить Конституции, законам Азербайджанской Республики, указам Президента Азербайджанской Республики, постановлениям Кабинета министров Азербайджанской Республики**.

Кроме того, следует знать, что нормативные правовые акты центральных органов исполнительной власти должны пройти государственную регистрацию в Министерстве юстиции и быть официально опубликованы.

Статья 41.2. Закона Азербайджанской Республики "О нормативных правовых актах" № 761-IQ от 26 ноября 1999 года гласит: "Нормативные правовые акты соответствующих центральных органов исполнительной власти, органов местной исполнительной власти, органов местного самоуправления и Национального банка Азербайджанской Республики после прохождения государственной регистрации в порядке, установленном законодательством, вступают в силу с момента опубликования, если в них не предусмотрен иной порядок".

При этом установлено, что нормативные правовые акты центральных органов исполнительной власти публикуются Министерством юстиции в официальном издании "Бюллетене нормативных актов органов центральной исполнительной власти Азербайджанской Республики" (статья 38.4. Закона Азербайджанской Республики "О нормативных правовых актах").

Может быть, человеку, не искушенному в юриспруденции, трудно оценить соответствие подзаконного акта Конституции и законам. Но оценить правомочность подзаконного акта по его внешним признакам, то есть исходя из наличия государственной регистрации и факта официального опубликования, не составляет большого труда.

К сожалению, на практике встречаются, и довольно часто, подзаконные акты, противоречащие акту, имеющему большую по сравнению с ними юридическую силу. В подобных случаях следует руководствоваться статьей 7 Закона Азербайджанской Республики "О нормативных правовых актах", где зафиксировано: **"В случае возникновения противоречий между обладающими различной юридической силой нормативными правовыми актами при применении нормативных правовых актов применяется акт, обладающий большей юридической силой."**

А как же быть, если возникают противоречие между нормативно-правовыми актами, имеющими одинаковую юридическую силу? Например, между нормами двух законов? В этих случаях также следует руководствоваться статьей 7 Закона Азербайджанской Республики "О нормативных правовых актах", второе предложение которого гласит: **«При возникновении же противоречий между обладающими одинаковой**

Данное пособие было разработано проектом USAID Развития Финансового Сектора путём Поддержки
Малого и Среднего Предпринимательства

юридической силой нормативными правовыми актами применяется нормативный правовой акт, вступивший в силу позже».

Кроме противоречий, возникающих между внутренними законодательными актами Азербайджанской Республики, возможны также противоречия между внутренними законодательными актами и международными актами, заключенными или признанными Азербайджанской Республикой. Например, Азербайджанская Республика заключила с рядом стран договора об избежании двойного налогообложения. В этих договорах могут содержаться нормы, отличающиеся от норм, зафиксированных в Налоговом кодексе Азербайджанской Республики. Как быть в этих ситуациях?

При возникновении подобных ситуаций следует руководствоваться статьей 151 Конституции Азербайджанской Республики, которая гласит: **"При возникновении противоречия между нормативно-правовыми актами, входящими в систему законодательства Азербайджанской Республики (исключая Конституцию Азербайджанской Республики и акты, принятые путем референдума), и межгосударственными договорами, стороной которых является Азербайджанской Республики, применяются международные договоры"**.

Публикация и вступление в силу нормативно-правовых актов

Опубликование нормативных правовых актов

Законы Азербайджанской Республики, указы и распоряжения Президента Азербайджанской Республики публикуются в изданиях, являющихся официальными - газете "Азербайджан" и "Сборнике законодательных актов Азербайджанской Республики".

Постановления Национального собрания Азербайджанской Республики публикуются в газете "Азербайджан" и "Ведомостях Национального собрания Азербайджанской Республики".

Постановления Кабинета министров Азербайджанской Республики публикуются в являющихся официальными - "Сборнике законодательных актов Азербайджанской Республики" и газете "Республика", в необходимых случаях для обеспечения их немедленного и широкого распространения обнародуются другими средствами массовой информации.

Нормативные правовые акты центральных органов исполнительной власти Азербайджанской Республики публикуются соответствующим органом исполнительной власти в официальном издании "Бюллетене нормативных актов органов центральной исполнительной власти Азербайджанской Республики".

В порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики, Национальное собрание Азербайджанской Республики и соответствующие органы исполнительной власти вправе публиковать принятые ими нормативные правовые акты.

При необходимости ознакомления широких слоев населения с нормативными правовыми актами, указанными в настоящей статье, органы их принявшие либо соответствующий орган исполнительной власти могут опубликовать их необходимым тиражом.

Нормативные правовые акты могут также публиковаться любыми средствами массовой информации либо издательствами.

Опубликование постановлений и решений

Конституционного Суда Азербайджанской Республики

Постановления и публикуемые решения Конституционного Суда Азербайджанской Республики публикуются в газете "Азербайджан" и "Ведомостях Конституционного Суда Азербайджанской Республики".

Опубликование актов Центральной Избирательной Комиссии Азербайджанской Республики

Акты Центральной Избирательной Комиссии, подлежащие опубликованию, публикуются в официальной газете "Азербайджан" и официальных средствах массовой информации.

Вступление в силу нормативно-правовых актов

Законы Азербайджанской Республики, указы Президента Азербайджанской Республики и постановления Кабинета министров Азербайджанской Республики вступают в силу в день их опубликования, если в них не предусмотрен иной срок.

Нормативные правовые акты соответствующих центральных органов исполнительной власти, органов местной исполнительной власти, органов местного самоуправления и Национального банка Азербайджанской Республики после прохождения государственной регистрации в порядке установленном законодательством вступают в силу с момента опубликования, если в них не предусмотрен иной порядок.

Для части нормативного правового акта (раздела, статьи, пункта) может быть предусмотрен иной срок вступления в силу, отличный от срока вступления в силу нормативного правового акта в целом.

g. Принципы действия нормативно-правовых актов

Действие нормативно-правовых актов во времени.

Говоря о действии нормативных правовых актов во времени, следует остановиться на следующих аспектах.

По общему правилу нормативные акты не имеют обратной силы. Нормы, содержащиеся в нормативном правовом акте, распространяются только на те отношения, которые возникли после его введения в действие. Все произошедшее до дня вступления в силу нормативного акта его нормами не регулируется.

Обратная сила может быть придана нормативному акту в исключительных случаях. И тогда нормативный акт распространяет свое действие даже на те отношения, которые уже возникли в прошлом, до момента его вступления в силу. Такие ситуации всегда специально оговариваются в законе.

Часть VII статьи 149 Конституции Азербайджанской Республики гласит: **«Нормативные правовые акты, улучшающие правовое положение физических и юридических лиц, устраняющие или смягчающие их правовую ответственность обладают обратной силой. Другие нормативные правовые акты не имеют обратной силы»**

Таким образом, никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. В то же время, если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применять нужно новый закон.

Прекращение действия нормативных актов

Прекращение действия нормативного акта означает утрату им юридической силы. Нормативный акт прекращает свое действие в результате:

- * истечения срока, на который он был принят (таковы, например, законы о предоставлении срочных налоговых льгот, имеющих определенный срок действия);

- * прямой отмены этого акта (обычно норма об утрате силы каким-либо нормативным актом содержится в специальном нормативном правовом акте, например, в законе о введении в действие Налогового кодекса);

- * принятия нового нормативного акта равной или большей юридической силы, регулирующего тот же круг общественных отношений. В таких случаях официально не отмененный нормативный акт или его отдельные нормы фактически утрачивают силу в связи с изданием нового нормативного акта, устанавливающего иной порядок правового регулирования.

Действие нормативных правовых актов в пространстве

Пределы действия нормативных правовых актов в пространстве - это ограничение действия нормативного акта только той территорией, на которую распространяется суверенитет государства или компетенция соответствующего правотворческого органа.

Эти пределы определяются на основе территориального и экстерриториального принципов.

В соответствии с территориальным принципом действие нормативного правового акта распространяется на всю территорию в пределах государственных или административных границ деятельности правотворческого органа.

Так, законы Азербайджанской Республики, постановления Кабинета министров Азербайджанской Республики и иные нормативные акты центральных органов власти действуют на всей территории Азербайджанской Республики, акты Нахчыванской Автономной Республики - только на территории Нахчыванской Автономной Республики, а акты муниципальных образований применяются только в границах этих административных единиц.

Экстерриториальность действия нормативного правового акта означает распространение правовых актов данного субъекта правотворчества за пределы территориальных границ деятельности этого субъекта.

Иными словами, применение на территории Азербайджанской Республики законодательства иностранных государств в некоторых случаях допускается, но лишь настолько, насколько это допускается национальным законодательством и определено в межгосударственном соглашении.

Действие нормативных правовых актов по предмету

Пределы действия нормативных актов по предмету определяются кругом общественных отношений, которые урегулированы данным актом, отраслью законодательства, к которой он относится, и разновидностью (общие или специальные) содержащихся в нем правовых норм.

Нормы Конституции Азербайджанской Республики имеют неограниченное действие по предмету - они прямо распространяются на все правовые отношения, возникающие в государстве.

Действие отраслевых кодексов и законов ограничено рамками предмета данной отрасли законодательства. Так, в соответствии со статьей 2.5 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики нормы гражданского законодательства применяются к имущественным и личным неимущественным

отношениям между равноправными субъектами и не распространяются на имущественные отношения, основанные на властном подчинении - налоговые, финансовые, административные.

Из этого правила есть исключения, когда закон предусматривает возможность применения положений одной отрасли законодательства для отношений, урегулированных другой отраслью. Например, согласно статье 13.1 Налогового кодекса Азербайджанской Республики понятия гражданского, семейного и других отраслей законодательства Азербайджанской Республики, используемые в Налоговом кодексе, применяются в том значении, в каком они используются в тех же отраслях законодательства, если иное не предусмотрено Налоговым кодексом.

В границах одной и той же отрасли законодательства действует приоритет специальных норм перед общими.

Суть этого правила в следующем. Нормативный акт может содержать общие положения по определенному кругу общественных отношений (например, по отношениям, связанным с заключением и исполнением договора купли-продажи) и одновременно предусматривать особые, специально установленные для конкретных случаев правила (например, по купле-продаже недвижимости). В ситуациях, касающихся этой конкретной разновидности отношений, в первую очередь будут применяться специальные нормы. Так, согласно статье 646 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики к договору купли-продажи недвижимости соответствующим образом применяются общие положения о купле-продаже вещей, если из нижеперечисленных положений данного параграфа настоящего Кодекса не вытекают иные правила купли-продажи недвижимых вещей.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц

По общему правилу признается, что нормативные правовые акты распространяются на все лица, находящиеся на территории действия данного нормативного правового акта и являющиеся субъектами отношений им предусмотренных, в том числе распространяются на иностранных лиц и лиц без гражданства, действующих или проживающих на данной территории.

Например, в Налоговом кодексе определяется круг лиц (субъектов), на которые распространяются нормы данного закона. В частности, статьей 103.1 Налогового кодекса установлено, что предприятия-резиденты и нерезиденты являются плательщиками налога на прибыль в Азербайджанской Республике. В данном случае на любое из перечисленных лиц, если оно осуществляет предпринимательскую деятельность, будет распространяться действие положений о налоге на прибыль.

Из общего правила также есть исключения, например, в отношении иностранных лиц, наделенных правовом дипломатическом иммунитете. К таким лицам, например, не могут быть применены меры ответственности за нарушение уголовного и административного законодательства Азербайджанской Республики.

Применение и толкование нормативных правовых актов

Нормативные правовые акты издаются для того, чтобы содержащиеся в них нормы реализовывались, претворялись в жизнь. В противном случае право теряет свой смысл и ценность.

Реализация права — это воплощение в реальной жизни и поведении людей содержания правовых норм. Реализация права осуществляется самими участниками возникающих правовых отношений (субъектами) следующими способами:

- * соблюдение запретов — при такой форме реализации права субъект воздерживается от запрещенных нормативным актом действий, не нарушает установленных запретов (например, налогоплательщик не препятствует доступу на свою территорию должностного лица налогового органа, проводящего проверку);

- * исполнение обязанностей — при этой форме реализации права субъект совершает активные действия, направленные на исполнение установленных для него нормативным актом обязанностей (налогоплательщик уплачивает налог, налоговый орган ведет учет налогоплательщиков, продавец передает товар покупателю);

- * использование прав — такая форма реализации права, при которой субъект использует предоставленные ему юридической нормой возможности (налогоплательщик подает заявление о возврате излишне уплаченной суммы налога, собственник передает вещь в аренду, налоговый орган проводит выездную проверку).

Реализация права может происходить и без участия государства, но в некоторых случаях без вмешательства государственных органов обойтись невозможно. Например, в случае спора о праве, если стороны между собой не могут прийти к соглашению о своих правах и обязанностях самостоятельно, они обращаются в орган государственной власти - в суд. Или, когда лицом не исполняются предписанные законом обязанности, государственные органы применяют к нему, как к нарушителю, меры ответственности.

Реализация некоторых правовых норм вообще невозможна без участия государства. Так, для того, чтобы вернуть излишне уплаченную сумму налога, налогоплательщик должен обратиться в налоговый орган с заявлением.

Данное пособие было разработано проектом USAID Развития Финансового Сектора путём Поддержки Малого и Среднего Предпринимательства

Деятельность государственных органов, направленная на реализацию предписаний нормативных актов в жизнь, называется **применением права**.

Применение правовых норм всегда осуществляется органами государственной власти, носит индивидуальный характер и направлено на установление определенных правовых последствий - появление, изменение, прекращение у конкретного лица прав или обязанностей. Такая деятельность всегда завершается изданием правоприменительного акта, который фиксирует решение государственного органа, придает ему официальный и обязательный характер (решение суда, по спорному делу, решение налогового органа о привлечении налогоплательщика к ответственности, решение о возврате излишне уплаченного налога и т.п.).

В процессе реализации права возникает необходимость в правильном и единообразном применении правовых норм. Такая потребность появляется не только в случаях неясностей и пробелов в нормативных правовых актах. Без уяснения смысла правовых норм, цели, на которую они направлены, без понимания воли правотворческого органа, заключенной в этих нормах, реализация и применение права становятся невозможными.

Деятельность, направленная на раскрытие подлинного содержания правовых норм в целях их правильной реализации и совершенствования, называется **толкованием**.

Толкование права включает в себя два различных, хотя и взаимосвязанных элемента:

* уяснение — определенный мыслительный процесс, направленный на установление смысла (содержания) норм права;

* разъяснение — результат данного мыслительного процесса, выраженный в совокупности суждений, раскрывающих содержание толкуемых норм.

В зависимости от того, какие субъекты осуществляют толкование, а также в зависимости от юридических последствий, к которым оно приводит, толкование бывает официальным и неофициальным.

Официальное толкование может быть дано правомочными на то органами. Такое толкование является юридически значимым, вызывает правовые последствия. Оно ориентирует правоприменителей на однозначное понимание правовых норм и их единообразное применение.

Все другие разъяснения правовых норм рассматриваются как неофициальное толкование.

В соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики официальное толкование Конституции Азербайджанской Республики и законов Азербайджанской Республики дается Конституционным Судом Азербайджанской Республики.

Соответствующие органы исполнительной власти Азербайджанской Республики могут дать официальное толкование принятых ими нормативных правовых актов.

При толковании нормативного правового акта не допускается внесение в него изменений, дополнений и в виде конкретизирующих норм. Расширяющая или ограничивающая интерпретация дается лишь при наличии явного расхождения между текстом и смыслом нормативного правового акта.

Результаты официального толкования закрепляются в актах официального толкования — юридически значимых документах, раскрывающих действительный смысл и значение нормы права, но самих норм не содержащих.

2. Система нормативно-правовых актов, регулирующих предпринимательскую деятельность

Бизнес право и общие области законодательства

В системе права предпринимательское право формируется из норм различных отраслей права: конституционного (государственного) гражданского, трудового, финансового, административного, уголовного, налогового и др. Нормы предпринимательского права устанавливают правила хозяйственной деятельности субъекта.

Основной сферой в предпринимательском праве являются правоотношения, складывающиеся в процессе деятельности, направленной непосредственно на систематическое получение прибыли.

Источники предпринимательского права многочисленны, сложны и противоречивы. К ним относятся:

- Конституция Азербайджанской Республики;
- гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права;
- обычаи делового оборота, общепризнанные принципы и нормы международного права;
- международные договоры Азербайджанской Республики.

В регулировании предпринимательской деятельности, обеспечении экономических реформ задействованы практически все отрасли права.

Пятнадцать лет назад в Азербайджанской Республике развернулась интенсивная законотворческая деятельность, направленная на правовое регулирование предпринимательства. В настоящее время сформировалась система законодательных актов, определяющих общие условия порядка предпринимательской деятельности и порядок этой деятельности в отдельных сферах (страхование, банковская деятельность, рекламный бизнес и т.д.).

Регулируя предпринимательскую деятельность, государство стремится установить правовые основы единого для всей Азербайджанской Республики рынка. В этих целях принимаются не только кодифицированные законы, в которых сосредотачиваются в основном однородные правовые нормы, образующие одну отрасль права, но и такие законы, которые включают в себя нормы разных отраслей права.

Законодатель вынужден учитывать объективно существующую взаимосвязь разнородных общественных отношений, регулируемых разными отраслями права. По этой причине законодательные акты о предпринимательстве носят комплексный характер. Это значит, что когда законодатель регулирует деятельность, к примеру, акционерных обществ, то поскольку они вступают в отношения, регулируемые гражданским, финансовым, земельным, административным правом, принимаемый закон приобретает комплексный характер. В рамках этого закона нормы разных отраслей права, взаимодействуя друг с другом, обеспечивают регулирование отношений в определенной сфере общественной жизни. Объединяющим «стержнем» для группировки разно-отраслевых норм в данном случае выступает деятельность акционерных обществ.

В конечном счете система законов должна быть удобной для их пользователей. Появление наряду с кодифицированными законами комплексных законодательных актов, объединяющих нормы, как правило, одной отрасли права (например, Гражданский кодекс Азербайджанской Республики), объясняется тем, что законодатель должен учитывать служебную роль принимаемых им законов.

Законодательные акты о предпринимательстве объективно приобретают характер комплексных нормативных актов и потому, что в этой сфере общественной жизни особенно важно обеспечить разумный баланс между общественными (публичными) и частными интересами предпринимателей. Правовой формой, адекватно отражающей такие частные интересы предпринимателей, как свобода экономической деятельности, свобода договора, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, традиционно являются нормы гражданского права. Что же касается публичных интересов (забота об интересах потребителей, экологическая безопасность и т.д.), то для их выражения используются нормы административного, финансового, земельного права.

Формирование законодательства о предпринимательстве осуществлялось по двум основным направлениям:

1. Принятие законов, определяющих общие условия для предпринимательской деятельности (Гражданский кодекс Азербайджанской Республики);
2. Издание законодательных актов, направленных на регулирование предпринимательской деятельности в определенных сферах экономики (о банковской деятельности, о страховании и т.д.).

Предпринимательское и конституционное право

Фундаментальной отраслью права любого государства является **конституционное (государственное) право**, ибо на его основе формируются другие отрасли права.

Основой правового регулирования является Конституция Азербайджанской Республики, принятая всенародным голосованием и официальная опубликованная 27 ноября 1995 года, основной закон государства, представляющий собой юридическую базу всего действующего законодательства. Конституция Азербайджанской Республики гарантирует единство экономического пространства страны, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности. Признаются и защищаются равным образом частная, государственная и муниципальная формы собственности.

Конституция Азербайджанской Республики имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Азербайджанской Республики. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Азербайджанской Республике, не должны противоречить Конституции Азербайджанской Республики.

В Конституции Азербайджанской Республики определена главная экономическая и правовая проблема собственности, установлены многообразие форм собственности и их одинаковая регистрация. По Конституции частная собственность охраняется законом.

Установлены гарантии свободы экономической деятельности, закреплен механизм рыночных отношений. Гарантированы создание и функционирование единого рынка, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств по всей территории Азербайджанской Республики, поддержка и развитие добросовестной конкуренции, недопущение экономической деятельности, направленной на создание монополии.

Статья 59 Конституции гласит: **«Каждый может в установленном законом порядке, свободно используя свои возможности, способности и имущество, самостоятельно или совместно с другими заниматься предпринимательской деятельностью или не запрещенным законом иным видом экономической деятельности.»**

Единственной денежной единицей, обращающейся на территории Азербайджанской Республики, объявлен азербайджанский манат. Государство в лице Национального банка Азербайджанской Республики обязано защищать национальную валюту и обеспечивать ее устойчивость.

Основные экономические права.

На конституционный принцип свободы экономической деятельности опирается ряд норм Конституции, закрепляющих права, присущие обществу, в котором функционирует рыночный тип экономики:

...Статья 29. Право собственности

I. Каждый обладает правом собственности.

II. Ни один вид собственности не обладает преимуществом. Право собственности, в том числе право частной собственности, охраняется законом.

III. У каждого в собственности может находиться движимое и недвижимое имущество. Право собственности включает в себя право собственника единолично или совместно с другими владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

IV. Никто без разрешения суда не может быть лишен своей собственности. Полная конфискация имущества не допускается. Отчуждение собственности для государственных или для общественных нужд может допускаться только при условии предварительного справедливого возмещения ее стоимости.

V. Государство гарантирует права на наследование...

...Статья 35. Право на труд

I. Труд является основой личного и общественного благосостояния.

II. Каждый обладает правом свободно выбирать себе на основе своей способности к труду вид деятельности, профессию, занятие и место работы.

III. Никто не может быть принужден к труду.

IV. Трудовые договоры заключаются свободно. Никто не может быть принужден заключить трудовой договор.

V. На основе судебного решения допускаются случаи привлечения к принудительному труду, условия и сроки которого предусмотрены законом, допускается принуждение к труду в связи с исполнением приказов полномочных лиц во время военной службы, принуждение граждан выполнять определенные работы во время чрезвычайного или военного положения.

VI. Каждый обладает правом трудиться в безопасных и здоровых условиях, получать вознаграждение за свой труд без какой-либо дискриминации не меньше минимального размера заработной платы, установленного государством.

VII. У безработных есть право на получение социального пособия от государства.

VIII. Государство использует все свои возможности для устранения безработицы.

...Статья 59. Право на свободу предпринимательства

Каждый может в установленном законом порядке, свободно используя свои возможности, способности и имущество, самостоятельно или совместно с другими заниматься предпринимательской деятельностью или не запрещенным законом иным видом экономической деятельности...

...Статья 68. Право требовать возмещения ущерба

I. Права лица, пострадавшего от преступления, а также от злоупотребления властью, охраняются законом. Пострадавшее лицо обладает правом участвовать в осуществлении правосудия и требовать возмещения нанесенного ему ущерба.

II. Каждый обладает правом на возмещение государством ущерба, нанесенного в результате незаконных действий или бездействия государственных органов либо их должностных лиц...

Поскольку в Конституции Азербайджанской Республики нет специальной главы об основах экономической системы, на конституционные нормы об основных экономических правах падает значительная функциональная нагрузка — они определяют основы экономического строя Азербайджанской Республики.

Предпринимательское и гражданское право

Ведущей отраслью права является гражданское право. Гражданское право это система правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, базирующиеся на автономии и имущественной самостоятельности участников таких отношений, методом юридического равенства сторон. Имущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права, могут выражать:

- принадлежность имущества определенным лицам (вещные правоотношения);
- управление имуществом предприятий (корпоративные правоотношения);
- переход имущества от одних лиц к другим (обязательственные правоотношения).

Неимущественные отношения, связанные с имущественными, представляют категорию исключительных прав (авторских, патентных и т.п.).

Предпринимательские имущественные отношения служат важным элементом предмета гражданского права. Гражданский кодекс, другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, их участия в обязательствах.

Гражданское право регулирует порядок заключения и исполнения договоров, вопросы наследования, авторства, изобретательства, жилищные отношения. Главная особенность гражданского права заключается в том, что оно регулирует отношения между равноправными и независимыми субъектами, вступающими в отношения друг с другом по собственной воле.

Гражданское право это регулятор рыночных отношений. Вместе с другими отраслями права оно способно в полной мере регулировать предпринимательский сектор экономики. Нормы, регулирующие предпринимательство, т.е. деятельность по систематическому получению прибыли, органично слиты с гражданским правом. Однако гражданское право не единственная отрасль права, регулирующая имущественные отношения. Некоторые отношения регулируются другими отраслями частного и публичного права.

Гражданский кодекс является основой для последующего формирования законодательства Азербайджанской Республики в сфере предпринимательства и защиты имущественных прав граждан.

Другие, помимо Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, законы, регулирующие предпринимательство, подразделяются:

- * на законы, содержащие общие для различных видов предпринимательства нормы;
- * на законы специального характера, содержащие нормы о регулировании отдельных сфер предпринимательства.

К первым можно отнести законы: «О несостоятельности (банкротстве)», «О приватизации государственного имущества», «О защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг», «О недобросовестной конкуренции», «Об антимонопольной деятельности», «О рекламе», «О валютном регулировании», «О защите прав потребителей» и др.

Законодательство по особым областям предпринимательской деятельности

Законами специального характера, регулирующими особые области предпринимательства, являются законы: «О банках», «О страховой деятельности», «Об инвестиционных фондах» и пр.

Государственная поддержка и инфраструктура по развитию предпринимательства

Под «государственной поддержкой предпринимательству» следует понимать, с одной стороны, сознательное создание государственными структурами экономических и правовых условий и стимулов для развития предпринимательства, а с другой стороны – вложение в него материальных и финансовых ресурсов.

Система государственной поддержки предпринимательства на всех уровнях должна быть ориентирована на повышение управляемости процессом развития предпринимательства и включать:

- * законодательную и нормативную базу, регулиующую формы и методы его поддержки,
- * инфраструктуру поддержки предпринимательства;
- * специальные программы, разрабатываемые с учетом интересов предпринимателей.

Главным принципом государственной поддержки предпринимательства в начальном этапе перехода к рыночной экономике стала постепенное сокращение административно-директивного регулирования бизнеса и создание экономических и правовых условий нормального ведения рыночного хозяйствования.

В 90-ы годы прошлого столетия государственная политика по поддержке предпринимательства проделала путь от отдельных мероприятий в этой сфере к целому комплексу мер, направленных на становление и развитие азербайджанского бизнеса.

Значительные подвижки в становлении системы поддержки малого предпринимательства происходили в 1995-2000 годы. Была обновлена, а по отдельным направлениям впервые создана нормативно-правовая база, в результате чего большинство аспектов деятельности частных предприятий стало регламентироваться с достаточной четкостью.

Государство регламентирует предпринимательскую деятельность посредством законодательной, административно-правовой, бюджетной, налоговой и кредитно-денежной систем.

Для обеспечения ускоренного развития предпринимательства государство определяет приоритетные направления предпринимательской деятельности и соответствующую им систему гарантий и льгот.

Основные гарантии, установленные законодательством Азербайджанской Республики для субъектов предпринимательства

Содержание гарантии	Наименование нормативного акта, устанавливающего гарантию
Азербайджанское государство на основе рыночных отношений создает условия для развития экономики, гарантирует свободу предпринимательства, не допускает монополизма и недобросовестной конкуренции в экономических отношениях	Часть II статьи 15 Конституции Азербайджанской Республики
Каждый может в установленном законом порядке, свободно используя свои возможности, способности и имущество, самостоятельно или совместно с другими заниматься предпринимательской деятельностью или не запрещенным законом иным видом экономической деятельности	Статья 59 Конституции Азербайджанской Республики
Нормативно-правовые акты, в том числе нормативно-правовые акты по вопросам предпринимательской деятельности министерств, государственных комитетов и иных центральных органов исполнительной власти вступают в силу только после их правовой экспертизы, государственной регистрации в Министерстве юстиции АР и опубликованию в установленном порядке	Закон Азербайджанской Республики «О нормативных правовых актах» 761-IQ от 26 ноября 1999 года
* Никто не может быть принужден выплачивать налоги, обладающие установленными Налоговым кодексом признаками налогов, но не предусмотренные Налоговым кодексом либо установленные в ином порядке, чем это определено	Статья 3 Налогового кодекса Азербайджанской Республики

<p>Налоговым кодексом.</p> <ul style="list-style-type: none"> * Законодательство о налогах должно быть сформулировано таким образом, чтобы каждый точно знал, какие налоги, когда и в каком размере он обязан платить. * Налоговая система должна стимулировать предпринимательство и инвестиционную деятельность. * Все противоречия и неясности налогового законодательства должны толковаться в пользу налогоплательщика. 	
<ul style="list-style-type: none"> * Государства гарантирует стабильность условий осуществления инвестиционной деятельности, защиту прав и законных интересов ее субъектов. * Государственные органы и их должностные лица не вправе вмешиваться в деятельность субъектов инвестиционной деятельности, кроме случаев, когда также вмешательство допускается законодательством и входит в их компетенцию. * В случае принятия государственными и другими органами актов, нарушающих права инвесторов и других субъектов инвестиционной деятельности, убытки, причиненные субъектам инвестиционной деятельности должны быть возмещены этими органами в полном объеме. 	<p>Статья 17 Закона «Об инвестиционной деятельности» № 952 от 13 января 1995 года</p>
<ul style="list-style-type: none"> * Государство гарантирует защиту всех инвестиций независимо от форм собственности, в том числе иностранных инвестиций. * В случае, если последующее законодательство Азербайджанской Республики ухудшает условия инвестирования, то в течение срока действия договора об инвестиционной деятельности, применяется законодательство, действовавшее на момент вложения инвестиций. * Инвестиции на территории Азербайджанской Республики безвозмездно не национализируются, не реквизируются и к ним не применяются другие меры, равные по последствиям. Такие меры могут применяться только на основе законодательных актов Азербайджанской Республики с возмещением инвесторам причиненных убытков, в том числе упущенной выгоды в полном объеме по реальной стоимости. Порядок возмещения убытков определяется указанным законодательством. 	<p>Статья 18 Закона «Об инвестиционной деятельности» № 952 от 13 января 1995 года</p>
<ul style="list-style-type: none"> * Убытки, причиненные физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта органа государственной власти или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Азербайджанской Республикой или соответствующим муниципальным образованием. 	<p>Статья 22 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики</p>
<ul style="list-style-type: none"> * Государство гарантирует защиту прав и законных интересов предпринимателя, осуществляющего свою деятельность, независимо от формы собственности и организационно-правовых форм, в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики. * Убытки, причиненные предпринимателю, включая упущенную выгоду в результате действий государственных или иных органов либо их 	<p>Статья 12 Закона Азербайджанской Республики «О предпринимательской деятельности» № 405 от 15 декабря 1992 года</p>

<p>должностных лиц, нарушающих права предпринимателя, а также вследствие неудовлетворительного исполнения данными органами или должностными лицами предусмотренных законодательством обязанностей по отношению к предпринимателю, подлежат возмещению этими органами и должностными лицами в порядке, предусмотренном гражданским законодательством.</p> <p>* Имущество предпринимателя неприкосновенно, исключая случаи, предусмотренные законодательством Азербайджанской Республики. При изъятии имущества предпринимателя для государственных нужд ему выдается соответствующая компенсация.</p>	
<p>* Запрещается вмешательство правоохранительных органов (за исключением случаев на основании постановлений судов) в деятельность субъектов предпринимательства.</p> <p>* Установить, что проверки на предпринимательских субъектах государственными органами (кроме налоговых органов) могут осуществляться в установленных законодательством случаях и порядке только с участием представителя Министерства экономического развития Азербайджанской Республики.</p>	<p>Указ Президента Азербайджанской Республики № 790 от 28 сентября 2002 года</p>
<p>Запретить выдачу различного вида сертификатов, свидетельств, специальных разрешений и других аналогичных документов на предпринимательскую деятельность, не предусмотренную законами Азербайджанской Республики и Указами Президента Азербайджанской Республики.</p>	<p>Указ Президента Азербайджанской Республики № 866 от 2 мая 2003 года</p>

Льготы, установленные законодательством Азербайджанской Республики для субъектов малого предпринимательства

Содержание льготы	Наименование нормативного акта, устанавливающей льготу
<p>* Кабинет министров Азербайджанской Республики и Министерство экономического развития Азербайджанской Республики принимают меры с целью передачи субъектам малого предпринимательства не менее 15 % части заказов по производству продукции, выполнению работ и оказанию услуг для государственных нужд.</p>	<p>Статья 13 Закона Азербайджанской Республики «О государственной поддержке малого предпринимательства» № 673-IQ от 4 июня 1999 года</p>
<p>* Министерство экономического развития Азербайджанской Республики осуществляет мероприятия с целью развития внешнеэкономической деятельности субъектов малого предпринимательства, а также расширения их участия на международных выставках и ярмарках, во внешнеэкономических программах и в осуществлении проектов.</p> <p>* Структуры финансовой помощи предпринимательству могут полностью или частично компенсировать расходы субъектов малого предпринимательства, возникшие при внешнеэкономической деятельности, в том числе расходов по приобретению транспорта, информации, по участию на международных выставках (ярмарках).</p>	<p>Статья 14 Закона Азербайджанской Республики «О государственной поддержке малого предпринимательства» № 673-IQ от 4 июня 1999 года</p>

Условия, порядок и сумма компенсации этих расходов определяются в договоре, заключенном между субъектом малого предпринимательства и соответствующей финансовой структурой.	
* Субъекты малого предпринимательства вправе создавать собственные объединения в порядке, установленном законодательством. * Министерство экономического развития Азербайджанской Республики и местные органы исполнительной власти оказывают помощь организации и деятельности объединений субъектов малого предпринимательства. * С целью усовершенствования системы государственной помощи малому предпринимательству, координации деятельности объединений субъектов малого предпринимательства при соответствующих органах исполнительной власти могут быть созданы советы по развитию предпринимательства.	Статья 16 Закона Азербайджанской Республики «О государственной поддержке малого предпринимательства» № 673-IQ от 4 июня 1999 года
* Субъекты малого предпринимательства ведут статистические и бухгалтерские отчеты в упрощенном порядке	Статья 5 Закона Азербайджанской Республики «О государственной поддержке малого предпринимательства» № 673-IQ от 4 июня 1999 года
* Субъекты малого предпринимательства вправе быть плательщиком упрощенного налога, предусматривающего уплату единого налога	Раздел XVII Налогового кодекса Азербайджанской Республики

Невозможно развивать предпринимательство, не имея надёжной базы для проявления предпринимательской инициативы. Такой базой, таким фундаментом является инфраструктура поддержки малого предпринимательства.

Под инфраструктурой поддержки в данном случае понимается система государственных, коммерческих и общественных организаций, обеспечивающих эффективное развитие предпринимательства, оказывающих субъектам малого предпринимательства на платной или льготной основе услуги в образовательной, консалтинговой, информационной, научно-технической, производственной, маркетинговой, финансовой сферах.

Инфраструктура поддержки предпринимательства создаёт определенную среду для облегчения старта предпринимателя, его быстрой адаптации к суровым условиям рыночной действительности. Недостаток стартового капитала, невозможность получить комплекс необходимых услуг в родном городке, поселке становятся подчас серьезным препятствием на пути развития нарождающегося бизнеса.

Уже имеющийся опыт показал, что для реализации государственной политики в области малого бизнеса необходима институциональная структура государственной поддержки малых предприятий.

Базовыми элементами этой структуры в Азербайджанской Республике являются:

- * Совет предпринимателей при Президенте Азербайджанской Республики
- * Министерства экономического развития Азербайджанской Республики
- * Департамент развития предпринимательства при Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики;
- * Национальный фонд поддержки предпринимательства при Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики;
- * Местные органы исполнительной власти;

Совет предпринимателей при Президенте Азербайджанской Республики создан Указом Президента Азербайджанской Республики № 778 от 27 августа 2002 года.

Члены Совета осуществляют деятельность на общественных началах.

Цель Совета заключается в оказании помощи улучшению деловой среды и развитию предпринимательства в Азербайджанской Республике, подготовке и представлении Президенту Азербайджанской Республики соответствующих предложений для решения возникающих в этой области проблем.

К основным задачам Совета относятся:

1. подготовка направлений государственной помощи предпринимательству и внесение предложений по механизмам их осуществления;

2. определение мер по поддержке государством предпринимательства в отдельных регионах страны и представление Президенту Азербайджанской Республики связанных с этим предложений;

3. внесение предложений, связанных с усовершенствованием законодательной базы, регулирующей предпринимательскую деятельность.

Совет в соответствии с возложенными на него задачами выполняет следующие функции:

1. обсуждает вопросы в области развития предпринимательства и готовит соответствующие предложения для представления Президенту Азербайджанской Республики;

2. периодически анализирует нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность, готовит и представляет Президенту Азербайджанской Республики связанные с этим соответствующие справки;

3. готовит предложения, связанные с повышением государственной заботы о предпринимательстве, в том числе с финансовым обеспечением;

4. представляет Президенту Азербайджанской Республики предложения, связанные с оперативным решением проблем, препятствующих развитию предпринимательства;

5. при наличии фактов незаконного вмешательства в предпринимательскую деятельность — обсуждает их и вносит предложения по их устранению;

6. оказывает помощь расширению применения современных информационных технологий в предпринимательстве;

7. оказывает помощь расширению международных деловых связей предпринимателей;

8. готовит предложения относительно стимулирования развития кооперативных связей между субъектами предпринимательства;

9. готовит предложения, связанные с усовершенствованием системы подготовки кадров для субъектов предпринимательства;

10. в соответствии с законодательством осуществляет другие функции.

Министерство экономического развития Азербайджанской Республики создано Указом Президента Азербайджанской Республики № 475 от 30 апреля 2001 года.

Министерство является центральным органом исполнительной власти, формирующим и осуществляющим государственную политику в области социально-экономического развития и международного сотрудничества Азербайджанской Республики, в том числе в области макроэкономики, торговли, инвестиционных вложений, развития предпринимательства, приватизации государственного имущества и управления им, ограничения монополизма и развития конкуренции.

Министерство осуществляет свою деятельность непосредственно и посредством находящихся в его подчинении со статусом юридического лица структур, местных органов, а также находящихся за рубежом торгово-экономических представительств.

Одним из главных направлений деятельности Министерства является Оказание помощи развитию предпринимательства и обеспечение осуществления соответствующих мер в области его стимулирования. В этих целях при Министерстве экономического развития образовано **Департамент развития предпринимательства**.

Основными задачами **Департамента развития предпринимательства при Министерстве экономического развития** являются:

1. разработка государственной программы развития предпринимательства в Азербайджанской Республике, осуществление мероприятий по определению общих условий поддержки предпринимательству, установлению его приоритетных направлений и форм;

2. осуществление мероприятий, направленных на развитие и стимулирование предпринимательства; Департамент, в соответствии с поставленными задачами, выполняет следующие функции:

1. осуществляет, в соответствии с установленными правилами, распределение на конкурсной основе между предпринимателями определенной части государственных заказов;

2. осуществляет функциональное руководство над структурой, подотчетной Министерству, действующей за счет бюджетных средств, иностранных кредитов, безвозмездных отчислений отечественных и зарубежных юридических и физических лиц;

3. потребовать от государственных органов приостановление действий, ограничивающих права и законные интересы предпринимателей;

4. участвует в проверках (за исключением проверок, проводимых налоговыми органами), проводимых государственными органами в субъектах предпринимательства;

5. обеспечивает всех субъектов, занимающихся предпринимательской деятельностью, «Контрольной книжкой» и провести анализ отметок в этих книжках;

6. создать систему оперативной связи с предпринимателями;

7. в целях поддержки предпринимательству создает в установленном порядке соответствующие научные, производственные, консультационные, рекламные, выставочные, информационные центры и иные структуры;

8. в целях защиты прав предпринимателей осуществляет государственное регулирование и методическое руководство в сфере выдачи специального разрешения на некоторые виды предпринимательской деятельности;

9. ведет единый лицензионный реестр в стране;

10. разрабатывает нормативно-правовые, методические и иные необходимые документы, связанные с развитием предпринимательства;

11. осуществляет функциональное руководство над территориальными органами Министерства, занимающимися государственным регулированием предпринимательской деятельности;

12. Осуществляет иные функции в рамках своих полномочий.

В 2004 году в рамках Меморандума о взаимопонимании, подписанному между Министерством экономического развития Азербайджанской Республики и Программой развития ООН создан **Бакинский «Бизнес-центр»**.

«Бизнес-центр», являющееся составной частью инфраструктуры развития малого и среднего предпринимательства, оказывает содействие малым и средним предприятиям в увеличении продаж их товаров и услуг, оказывает им разные услуги.

«Бизнес-центр» функционирует на постоянной основе и оказывает предпринимателям следующие услуги:

- * предоставляет предпринимателям специальное место для организации выставок произведенных ими продукции;

- * оказывает субъектам предпринимательства правовые и консультационные услуги, в том числе предоставляет консультационные услуги в сфере внешнеэкономических связей и получения кредитов;

- * оказывает субъектам предпринимательства посреднические услуги в сфере внешнеэкономических связей, а также привлекает их для исполнения внешнеэкономических контрактов;

- * обеспечивает участие предпринимателей на экономических форумах, семинарах, конференциях, симпозиумах и иных экономических мероприятиях, проводимых как в республике, так и за рубежом;

- * выполняет на договорной основе организационные и операторские функции на выставках, ярмарках;

- * проведение маркетинговых мероприятий;

- * предоставляет предпринимателям помещения для проведения деловых встреч.

Главы местной исполнительной власти содействуют развитию предпринимательской деятельности на соответствующих территориях.

Для выполнения данной задачи Главы местной исполнительной власти имеют следующие полномочия:

1. организовывать подготовку программ социально-экономического развития и экологических программ района, города и городского района, утверждать их, вносить в установленном порядке предложения по формированию бюджета, организовывать их исполнение, представлять отчеты об этом, утверждать схему и проект планирования района (города);

2. организовывать подготовку финансового, денежного балансов, балансов доходов населения, трудовых резервов, земельного и других балансов, необходимых для экономического и социального развития;

3. в порядке, установленном законодательством, осуществлять текущий контроль за состоянием учета и отчетности на ведомственных ему предприятиях, в учреждениях и организациях; содействовать работе государственных органов статистики;

4. организовывать фонды для финансирования целевых программ и использовать эти фонды в порядке, установленном законодательством;

5. организовывать на ведомственных ему предприятиях на основе договоров производство продовольственных и непродовольственных товаров, других товаров повседневного спроса, оказание услуг населению, а также строительство и реконструкцию социальной и производственной инфраструктуры;

8. использовать кредитные средства в целях обеспечения экономического и социально-культурного развития района, города и городского района.

Национальный фонд поддержки предпринимательства функционирует при Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики.

Фонд является государственным институтом, юридическим лицом, в его распоряжении находится государственное имущество.

Целью Фонда является участие в мероприятиях в области развития предпринимательства в Азербайджанской Республике и усиления деловой активности населения, их финансовая поддержка.

К основным задачам Фонда относятся:

1. принятие мер по созданию финансового обеспечения развития предпринимательства в Азербайджанской Республике;

2. оказание содействия осуществлению экономической политики государства на основе привлечения и рационального использования финансовых ресурсов с целью оказания содействия развитию предпринимательства, в частности малого предпринимательства;

3. финансирование программ, направленных на развитие предпринимательства;

4. оказание финансовой содействия осуществлению инвестиционных проектов и программ, связанных с приоритетными направлениями развития экономики;

5. участие в разработке и осуществлении отраслевых и региональных программ и инвестиционных проектов, обеспечивающих развитие предпринимательства, здоровой конкуренции и товарного рынка, создание новых рабочих мест;

6. осуществление в соответствии с законодательством других задач.

Фонд в соответствии с возложенными на него задачами выполняет следующие функции:

1. принимает участие в формировании рыночной инфраструктуры, обеспечивающей предоставление субъектам предпринимательства равных условий и возможностей для осуществления предпринимательской деятельности;

2. дает консультации и оказывает методическую помощь при формировании необходимой субъектам предпринимательства юридической, экономической и другой информации, изучении рыночной конъюнктуры, разработке программ и инвестиционных проектов, связанных с предпринимательской деятельностью;

3. финансирует инновационную деятельность предпринимателей, производство продукции, заменяющей импорт и другие мероприятия, связанные с оказанием содействия предпринимательству;

4. оказывает помощь разработкам предпринимателями проектов производства новых видов продукции, освоению новых технологий, изобретений и "ноу-хау";

5. оказывает помощь подготовке управленческих кадров для субъектов предпринимательства;

6. оказывает помощь активизации внешнеэкономической деятельности субъектов предпринимательства;

7. занимается рекламной и издательской деятельностью в порядке, установленном законодательством в области развития предпринимательства;

8. осуществляет в соответствии с законодательством иные функции.

КОНТАКТНЫЕ АДРЕСА И ТЕЛЕФОНЫ

Министерство экономического развития Азербайджанской Республики (центральный аппарат)

г. Баку ул. Ниязи, 23

тел. (99412) 492-41-10

факс (99412) 490-24-04

E-mail office@economy.gov.az

Департамент развития предпринимательства при Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики

г. Баку ул. Салатын Аскерова, 85

тел. (99412) 497-60-52

факс (99412) 497-60-52

E-mail sahibkar@economy.gov.az

Совет предпринимателей при Президенте Азербайджанской Республики

г. Баку ул. Салатын Аскерова, 85

тел. (99412) 497-60-52

факс (99412) 497-13-52

E-mail sahibkar@economy.gov.az

Национальный фонд поддержки предпринимательства при Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики

г. Баку ул. Салатын Аскерова, 85

тел. (99412) 494-19-81

факс (99412) 494-19-81

e-mail fond@economy.gov.az

Адреса и телефоны

территориальных управлений Министерства экономического развития в городе Баку

Наименование организации	Адрес	Телефон
Бинагадинское районное управление МЭР	ул. И. Дадашова, 70а	(99412) 462-97-55
Карадагское районное управление МЭР	ул. Мусави	(99412) 445-82068
Азизбековское районное управление МЭР	ул. А. Ильдырма, 21	(99412) 454-53-82
Ясамальское районное управление МЭР	ул. М. Горького, 35	(99412) 494-19-42
Наримановское районное управление МЭР	ул. А.Ализаде, 31	(99412) 467-40-83
Насиминское районное управление МЭР	ул. С. Вургуна, 112	(99412) 440-81-37
Низаминское районное управление МЭР	Пос. 8-й километр, ул. Т.Аббасова, 9	(99412) 423-28-66
Сабунчинское районноеуправление МЭР	ул. Я. Алиева, 6	(99412) 426-43-42
Сабаильское районное управление МЭР	ул. А.Ализаде, 3	(99412) 493-25-35
Сураханское районное управление МЭР	Пос. Амираджаны, ул. А.Баландина, 42	(99412) 420-44-10
Хатаинское районное управление МЭР	Пр. Нобеля, 23	(99412) 490-59-70

**Перечень
нормативно-правовых актов Азербайджанской Республики, направленные на поддержку
предпринимательства**

1. Указ Президента Азербайджанской Республики «Об упорядочении государственного контроля в сфере производства, услуг, финансово-кредитной деятельности и запрещении необоснованных проверок» №463 от 17 июня 1996 года.

2. Указ Президента Азербайджанской Республики «О совершенствовании системы государственного контроля и устранении искусственных препятствий в развитии предпринимательства» № 69 от 7 января 1999 года.

3. Указ Президента Азербайджанской Республики «О применении Закона Азербайджанской Республики “О государственной помощи малому предпринимательству» № 171 от 4 августа 1999 года.

4. Указ Президента Азербайджанской Республики «О Государственной программе по углублению аграрных реформ и оказанию помощи развитию предпринимательства в сельском хозяйстве Азербайджанской Республики» № 203 от 9 ноября 1999 года

5. Указ Президента Азербайджанской Республики «О мерах по усовершенствованию выдачи специального разрешения (лицензии) на некоторые виды предпринимательской деятельности в Азербайджанской Республике» № 310 от 28 марта 2000 года.

6. Указ Президента Азербайджанской Республики «О дополнительных мерах в области государственной поддержки развития предпринимательства в Азербайджанской Республике» № 783 от 10 сентября 2002 года.

7. Указ Президента Азербайджанской Республики «Об устранении вмешательств, препятствующих развитию предпринимательства» № 790 от 28 сентября 2002 года.

8. Указ Президента Азербайджанской Республики «Об утверждении Положения «О Национальном фонде поддержки предпринимательства Азербайджанской Республики» № 779 от 27 августа 2002 года.

9. Указ Президента Азербайджанской Республики «О некоторых вопросах регулирования предпринимательской деятельности в Азербайджанской Республике» № 866 от 2 мая 2003 года.

10. Указ Президента Азербайджанской Республики «Об утверждении “Положения о совете предпринимателей при Президенте Азербайджанской Республики» № 867 от 2 мая 2003 года.

11. Указ Президента Азербайджанской Республики «Об усовершенствовании механизма использования средств национального фонда помощи предпринимательству Азербайджанской Республики» № 58 от 4 мая 2004 года.

12. Указ Президента Азербайджанской Республики «О дополнительных мерах в области оказания государственной финансовой поддержки предпринимательству» № 206 от 1 марта 2005 года.

13. Постановление Кабинета министров Азербайджанской Республики «Об утверждении типовой формы договора о партнерстве между субъектами предпринимательства и некоторыми государственными органами, осуществляющими функции проверки и контроля» № 181 от 19 ноября 2002 года.

14. Постановление Кабинета министров Азербайджанской Республики «Об утверждении Положения о «Контрольной книге» № 196 от 13 декабря 2002 года.

15. Постановление Кабинета министров Азербайджанской Республики «Об утверждении “Правил ведения упрощенного учета в субъектах малого предпринимательства» № 9 от 18 января 2003 года.

16. Постановление Кабинета министров Азербайджанской Республики «Об утверждении “Критерий установления субъектов малого предпринимательства по видам экономической деятельности» № 57 от 20 апреля 2004 года.

Международное частное право

Международное частное право возникло и сложилось в силу объективного существования в мире около двухсот правовых систем, каждая из которых устанавливает «свои» нормы для регулирования одних и тех же общественных отношений. В тех случаях, когда помимо национальных субъектов права – физических и юридических лиц одного государства – в правовых отношениях участвует «иностранный элемент», появляется необходимость в дополнительном правовом регулировании. Игнорирование иностранной правовой системы и подчинение отношений только одному правопорядку не может обеспечить объективного, адекватного конкретным жизненным обстоятельствам, правового регулирования.

В каждом государстве, важнейшим регулятором общественных отношений является право, а право – это система юридических норм, которая фиксирует определенные отношения; охраняет общеобязательные правила поведения, а также закрепляет права и обязанности лиц.

Международное частное право призвано регулировать взаимоотношения между субъектами международного частного права. Особенность положения субъектов международного частного права состоит в том, что они выступают не только носителями прав и обязанностей, но и играют главную роль в создании и реализации международно-правовых норм.

Виды субъектов международного частного права.

Субъекты международного частного права (МЧП) – это участники гражданских правоотношений, осложненных «иностранным элементом».

Под иностранным элементом понимаются имущественные отношения, где субъектом выступает сторона, имеющая иностранное подданство; субъекты принадлежат одному государству, а объект находится за границей; возникновение, изменение или прекращение отношений, связанных с юридическим фактом, имеющим место за границей.

К числу субъектов международного частного права относятся:

- 1) физические лица (граждане; лица без гражданства – апатриды; иностранные граждане; лица, имеющие двойное гражданство - бипатриды);
- 2) юридические лица (государственные организации, частные фирмы, предприятия, научно-исследовательские и иные организации);
- 3) государства;
- 4) международные межправительственные организации;
- 5) государственно-подобные образования, являющиеся субъектами международного публичного права (к ним относятся вольные города и Ватикан-резиденция главы римско-католической церкви).

Физические и юридические лица, как субъекты международного частного права являются участниками правоотношений по МЧП независимо от того, кто является другой стороной в правоотношении: МЧП будет регулировать отношения как между двумя физическими или между двумя

юридическими лицами, так и между физическим или юридическим лицом, с одной стороны, и государством или другим субъектом международного публичного права - с другой.

Государства; международные межправительственные организации; государственно-подобные образования, как субъекты МЧП только тогда будут входить в состав правоотношения, регулируемого нормами МЧП, когда будет выполнено следующее условие: контрагентом по сделке (или другой стороной в правоотношении) будет физическое, либо юридическое лицо.

Правоотношения, в которых участниками являются два государства, или две межправительственные организации, или государство и межправительственная организация, не будут регулироваться нормами МЧП. Они будут находиться в сфере действия международного публичного права.

Следовательно, если в правоотношении с одной стороны участвует субъект международного публичного права, то другой стороной для того, чтобы правоотношение регулировалось нормами МЧП, может быть только физическое либо юридическое лицо.

2. Правовое положение физических и юридических лиц, как субъектов МЧП.

1. Дееспособность и правоспособность иностранных граждан.

В МЧП Азербайджанской Республики вопрос о право- и дееспособности возникает либо применительно к иностранным гражданам, находящимся на территории Азербайджанской Республики, либо применительно к азербайджанским гражданам, пребывающим за рубежом. Указанные юридические категории также подходят для характеристики апатридов и бипатридов. В законодательстве Азербайджанской Республики имеются нормы, одновременно характеризующие правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства (апатридов). Что касается бипатридов, то этот «вид» физических лиц не является предметом регулирования в законодательстве Азербайджанской Республики, так как, Азербайджанская Республика не признает двойное гражданство. Учитывая это, ниже речь преимущественно будет идти о правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства.

Общественные отношения, связанные с правовым положением в Азербайджанской Республике иностранных граждан и лиц без гражданства регулируются законами Азербайджанской Республики «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства» № 41-IQ от 13 марта 1996 года и «Об иммиграции» № 592-IQ от 22 декабря 1998 года.

Понятия «иностранцы» и «лица без гражданства» расшифрованы в Законе Азербайджанской Республики «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства» в следующем порядке:

Иностранцы - лица, не являющиеся гражданами Азербайджанской Республики и имеющие гражданство другого государства.

Лица без гражданства - лица, не являющиеся гражданами Азербайджанской Республики и не имеющие гражданства другого государства.

Иностранцы и лица без гражданства пользуются в Азербайджанской Республике гражданской правоспособностью наравне с азербайджанскими гражданами. Такое положение закреплено в части I статьи 69 Конституции Азербайджанской Республики: **«иностранцы и лица без гражданства, находящиеся в Азербайджанской Республике, могут пользоваться всеми правами и должны выполнять все обязанности наравне с гражданами Азербайджанской Республики, если иное не предусмотрено законом или международным договором, стороной которого является Азербайджанская Республика».**

Таким образом, иностранным гражданам и лицам без гражданства предоставляется такой же режим, какой предоставляется отечественным гражданам.

Поскольку на иностранных физических и юридических лиц распространяются те права и преимущества, которыми в данной стране пользуются местные физические и юридические лица, все они ставятся в равное положение. Однако, как видно из вышеприведенного положения, Конституция закрепляет возможность устанавливать изъятия из этого принципа. Такие изъятия содержатся во многих законах и касаются возможности для иностранцев или занимать некоторые должности, или иметь определенные (в том числе, имущественные) права. Так, например, иностранцы не могут быть судьями, прокурорами, они не могут занимать должности в органах государственной власти и управления.

В ряде законов для иностранцев содержатся ограничения для осуществления права на занятие определенными видами деятельности. Так, например, в соответствии со статьей 6 Закона «О трудовой миграции» № 724-IQ от 28 октября 1999 года иностранцы могут работать в Азербайджанской Республике только после получения индивидуального разрешения для осуществления оплачиваемой трудовой деятельности.

В Законе Азербайджанской Республики «Об архитектурной деятельности» № 497-IQ от 15 мая 1998 года иностранным гражданам (а также лицам без гражданства и иностранным юридическим лицам) предоставляется право заниматься архитектурной деятельностью на территории Азербайджанской Республики только в случае, если это предусмотрено в соответствующем международном договоре; в противном случае они могут принимать участие в архитектурной деятельности только совместно с гражданами или юридическими лицами Азербайджанской Республики.

В соответствии со статьей 48 Земельного кодекса Азербайджанской Республики граждане и юридические лица Азербайджанской Республики могут приобрести земельные участки на правах собственности, пользования и аренды, а иностранцы и лица без гражданства, иностранные юридические лица, международные объединения и организации, а также иностранные государства могут приобрести в Азербайджанской Республике земельные участки только на основании права аренды.

и.т.д.

Правовое положение азербайджанских граждан за рубежом.

Общим принципом, определяющим правовой статус азербайджанских граждан в иностранном государстве, является право страны места нахождения. Традиционно правила, определяющие регулирование прав и обязанностей азербайджанских граждан (и, соответственно, иностранных граждан в Азербайджане), закрепляются в различного рода международных соглашениях:

- договорах об оказании правовой помощи;
- договорах о поощрении инвестиции;
- договорах об избежании двойного налогообложения и других.

Учитывая, что некоторые государства имеют более развитые экономическую, социальную, правовую системы по сравнению с Азербайджанской Республикой, азербайджанским гражданам в иностранном государстве предоставляется возможность пользоваться теми имущественными правами, которые неизвестны азербайджанскому законодательству. В то же время, в иностранных государствах, так же, как и в Азербайджанской Республике, могут быть установлены изъятия из принципа национального режима, ограничивающие граждан Азербайджанской Республики в отдельных правах. Это может касаться каких-либо льгот при получении образования, социальном обеспечении, в отношении некоторых имущественных прав.

Защиту азербайджанских граждан в иностранном государстве обеспечивают представители дипломатических представительств и консульских учреждений Азербайджанской Республики в соответствии с международными конвенциями о дипломатических сношениях 1961 года и консульских сношениях 1963 года, а также Консульским Уставом Азербайджанской Республики от 8 февраля 1994 года. Согласно статье 1 Устава, консульские учреждения Азербайджанской Республики защищают за границей права и интересы Азербайджанской Республики, ее граждан и юридических лиц.

3. Юридические лица

Правоспособность юридического лица

Юридическим лицом, в соответствии с Гражданским кодексом АР, признается специально созданная и в установленном порядке прошедшая государственную регистрацию организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица могут создаваться одним физическим или юридическим лицом, группой физических и юридических лиц, основываться на членстве, зависеть или не зависеть от наличия членов, заниматься или не заниматься предпринимательской деятельностью.

Юридическое лицо считается созданным с момента его **государственной регистрации**. Лишь в момент создания юридического лица возникает его правоспособность. В сферах деятельности, где необходимо получение лицензии (специального разрешения), правоспособность возникает с момента получения соответствующей лицензии.

Деятельность незарегистрированного юридического лица, филиала или представительства, запрещается.

Занятие предпринимательской деятельностью без государственной регистрации в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики, либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, если для занятия предпринимательской деятельностью требуется получение такого разрешения влечет административную и уголовную ответственность.

Юридическое лицо характеризуется определенными правовыми свойствами или признаками, перечень которых приводится ниже:

Юридическое лицо:

- * от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права;
- * имеет гражданские права соответственно его целям и обязанностям;
- * имеет обособленное имущество;
- * отвечает по своим обязательствам своим обособленным имуществом;
- * несет обязанности;
- * может быть истцом и ответчиком в суде;
- * имеет собственный баланс и расчетный счет;
- * внесено в единый государственный реестр юридических лиц.

Гражданским законодательством предусмотрено деление юридических лиц на коммерческие и некоммерческие.

Коммерческими юридическими лицами признаются организации, преследующие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли.

Некоммерческие юридические лица не преследуют извлечение прибыли в качестве основной своей цели и не распределяют полученный доход между учредителями (пайщиками, участниками). При этом некоммерческой деятельностью признается осуществление не запрещенной законом деятельности, не преследующей цели извлечения дохода и предусматривающей использование полученного дохода в некоммерческих целях, в том числе в своих уставных целях.

Принцип имущественной обособленности юридического лица

Одним из главных признаков предприятия как юридического лица является имущественная обособленность. Статья 43 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики определяет юридические лица как "организации, которые обладают обособленным имуществом, могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде, арбитражном суде или в третейском суде".

Эта норма Гражданского кодекса Азербайджанской Республики предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества его учредителей (собственников).

Это предписание закона как специальный принцип имущественной обособленности предприятия указывается в пункте 2.2 "Положения об учетной политике предприятия", утвержденного приказом Министерства финансов И-5 от 23 января 1997 года. Согласно ему, имущество и обязательства предприятия существуют обособленно от имущества и обязательств других предприятий.

Методика применения принципа имущественной обособленности устанавливается "Планом счетов бухгалтерского учета предприятий и Инструкцией по его применению", утвержденных приказом

Министерства финансов И-94 от 20 октября 1995 года. В соответствии с его требованиями имущество, принадлежащее предприятию на правах собственности, отражается на синтетических балансовых счетах, то есть счетах, сальдо которых включается в актив баланса предприятия. Стоимость имущества, находящегося во владении предприятия, но не принадлежащего ему на правах собственности (например, имущество, арендованное без права выкупа, материалы, принятые на обработку, и т.д.), фиксируется на специальных забалансовых счетах.

В настоящее время "План счетов" выделяет следующие забалансовые счета для учета имущества:

* Арендованные основные средства	001
* Товарно-материальные ценности, принятые на ответственное хранение	002
* Материалы, принятые на переработку	003
* Товары, принятые на комиссию	004
* Оборудование, принятое для монтажа	005

Имущество, находящееся под контролем предприятия, но не принадлежащее ему на правах собственности, учитывается за балансом по правилам простой, а не двойной записи.

Итак, что же такое право собственности на имущество?

Согласно статье 152 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики собственнику принадлежит право владения, пользования и распоряжения имуществом. Эти три полномочия делают лицо собственником имущества.

Право владения имуществом

Право владения вещью есть юридически обоснованная возможность иметь у себя данное имущество, то есть фактически обладать вещью. Но на этом возможность лица по отношению к находящемуся в его владении имуществу, предоставляемая этим правом, и ограничивается. Например, по договору хранения, согласно статье 822 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, одно лицо (хранитель) обязуется хранить движимую вещь, переданную ей другим лицом (поклажедателем), и возвратить эту вещь при завершении действия договора. Согласно статье 824.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью.

Таким образом, наличие только права владения не дает возможность учета имущества на балансе владельца. Однако владение вещью, ответственность перед ее собственником, наличие материальной ответственности работников предприятия-владельца за сохранность данного имущества делают необходимым оприходование его на специальном забалансовом счете 002 "Товарно-материальные ценности, принятые на ответственное хранение".

Согласно "Плану счетов бухгалтерского учета предприятий и Инструкции по его применению" счет 002 предназначен для обобщения информации о наличии и движении товарно-материальных ценностей, принятых на ответственное хранение. Предприятия-покупатели учитывают на нем ценности, принятые на хранение в случаях:

- получения от поставщиков товарно-материальных ценностей, по которым предприятие на законных основаниях отказалось от акцепта счетов;
- получения от поставщиков неоплаченных товарно-материальных ценностей, запрещенных к расходованию по условиям договора до их оплаты;
- принятия прочих товарно-материальных ценностей на ответственное хранение по прочим причинам.

Предприятия-поставщики учитывают на счете 002 оплаченные покупателями товарно-материальные ценности, по каким-то причинам оставленные на ответственное хранение и оформленные сохранными расписками.

Товарно-материальные ценности учитываются на счете 002 в ценах, предусмотренных в приемосдаточных актах или в счетах - платежных требованиях.

Право пользования имуществом

Право пользования имуществом представляет собой основанную на законе возможность для предприятия хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств его потребления.

Согласно действующему законодательству предприятию, не являющемуся собственником имущества, может принадлежать как на возмездной, так и безвозмездной основе права владения и пользования вещью. Например, права пользования и владения вещью могут быть получены по договору аренды или безвозмездного пользования имуществом (ссуды).

Согласно статье 1 Закона Азербайджанской Республики "Об аренде" №114 от 30 апреля 1992 года аренда представляет собой основанное на договоре срочное возмездное владение и пользование имуществом, землей и иными природными ресурсами.

В соответствии со статьей 732 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики по договору безвозмездного пользования наймодатель какой-либо вещи обязуется передать ее в пользование нанимателя, а наниматель обязуется возвратить указанную вещь наймодателю; при этом обязательства должны исполняться участниками безвозмездно.

Отсутствие в вышеуказанных случаях права распоряжаться имуществом делает невозможным включение его в баланс предприятия.

Инструкцией по применению Плана счетов для учета арендованного имущества предусматривается специальный забалансовый счет 001 "Арендованные основные средства", предназначенный для обобщения информации о наличии и движении основных средств, арендованных предприятием. Арендованные основные средства учитываются на счете 001 в оценке, указанной в договорах на аренду.

Для учета имущества, полученного в безвозмездное пользование, как правило, применяется отдельный субсчет к счету 001.

Право распоряжения имуществом

Право распоряжения имуществом означает возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждения по договору, уничтожения и т.д.).

Наличие права распоряжаться имуществом делает его обладателя собственником вещи. Имущество, которым предприятие имеет право распоряжаться, подлежит обязательному отражению на счетах балансового учета.

Таким образом, предприятие должно показывать имущество на балансе с момента приобретения права собственности на него и списывать с баланса в момент утраты права собственности на данное имущество.

Представительства и филиалы юридического лица

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами и действуют на основании положений, утвержденных юридическим лицом. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Организационно-правовые формы юридических лиц

Юридическое лицо в Азербайджанской Республике может быть образовано в следующих организационно-правовых формах:

- * Полное товарищество;
- * Коммандитное товарищество;
- * Общество с ограниченной ответственностью;
- * Общество с дополнительной ответственностью;
- * Закрытое акционерное общество;
- * Открытое акционерное общество;
- * Кооператив;
- * Общественные объединения;
- * Фонды
- * Союзы юридических лиц

Рассмотрим более подробно формы правовой организации юридических лиц, которые являются основными формами развития малого и среднего бизнеса в АР.

Полное товарищество – юридическое лицо, участники которого (полные товарищи) в соответствии с уставом занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Командитное товарищество – это юридическое лицо, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Общество с ограниченной ответственностью – это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. В случае, когда количество учредителей общества с ограниченной ответственностью превышает 50 человек, оно должно быть перерегистрировано как акционерное общество.

Общество с дополнительной ответственностью – это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом уставом общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен уставом общества.

Акционерное общество – это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций. Правом на выпуск акций пользуются только акционерные общества. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается **открытым акционерным обществом**. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу. Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет и бухгалтерский баланс. Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 2.000 манатов.

Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается **закрытым акционерным обществом**. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 5.000 манатов.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50 юридических и (или) физических лиц, в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если их число не уменьшится до установленного предела.

Кооператив – это добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства для осуществления совместной деятельности, создается с целью удовлетворения материальных и других потребностей его участников путем соединения имущественных паевых взносов. Члены кооператива несут субсидиарную ответственность за обязательства кооператива.

Государственная регистрация юридического лица

Все юридические лица, создаваемые на территории Азербайджанской республики, независимо от целей создания, организационно-правовой формы, вида деятельности и состава участников, подлежат государственной регистрации в органах Министерства юстиции Азербайджанской Республики.

Регистрацию юридических лиц, создаваемых на территории Азербайджанской Республики с участием иностранного капитала, а также банков и иных кредитных организаций, страховых организаций, фондов, аудиторских организаций, неправительственных организаций осуществляет **Министерство юстиции Азербайджанской Республики** по адресу:

Азербайджанская Республика, г. Баку, пр. Строителей 1

Телефон: (99412) 430-01-16

Факс: (99412) 430-09-81

Регистрация юридических лиц, создаваемых на территории города Баку, за исключением тех юридических лиц, филиалов и представительств, которые подлежат регистрации в Министерстве юстиции Азербайджанской Республики, осуществляются **Бакинским региональным отделением Министерства юстиции Азербайджанской Республики по регистрации юридических лиц** по адресу:

*Азербайджанская Республика, г. Баку, пр. Г. Алиева 80/2
Телефон: (99412) 492-00-60*

Регистрация юридических лиц, создаваемых на территории иных городов (районов), за исключением тех юридических лиц, филиалов и представительств, которые подлежат регистрации в Министерстве юстиции Азербайджанской Республики, осуществляются 10 территориальными органами Министерства юстиции Азербайджанской Республики.

Юридическое лицо создается путем его учреждения и подготовки устава.

В случае, когда юридическое лицо создается несколькими учредителями, последние заключив договор утверждают устав и определяют порядок совместной деятельности по созданию юридического лица, условия передачи ему своего имущества и условия участия в его деятельности.

Учредительным документом юридического лица является **устав**, утвержденный его учредителями. Юридическое лицо, созданное одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

В уставе юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также порядок его ликвидации. В уставах некоммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Для государственной регистрации юридического лица необходимо обратиться с **заявлением** в соответствующий орган Министерство юстиции Азербайджанской Республики.

Заявление подписывается учредителем (в случае, если учредителей несколько, — всеми учредителями) или назначенным им (ими) в соответствующем порядке доверенным лицом и заверяется в нотариальном порядке.

В заявлении указываются:

* если учредителем (учредителями) является физическое лицо — его (их) фамилия, имя, отчество, место жительства, номер и дата выдачи документа, удостоверяющего личность;

* если учредителем (учредителями) является юридическое лицо — его (их) название, место нахождения и регистрационный номер;

* при подписании заявления полномочным лицом — кроме того, его фамилия, имя, отчество, место жительства, номер и дата выдачи документа, удостоверяющего личность, и сведения о доверенности.

К заявлению прилагаются следующие документы:

* учредительные документы — заверенный учредителем (учредителями) или его (их) полномочным представителем устав, решение о создании юридического лица и утверждении ее устава (в решении указываются намерение учреждения структуры, желающей получить статус юридического лица, ее учредителями, условия реорганизации при создании нового юридического лица при объединении, отделении и разделении, утверждение устава, законный представитель в случае его назначения и его полномочия, а также другие вопросы, признанные учредителями необходимыми, данное решение должно быть подписано всеми учредителями);

* документ о выплате государственной пошлины;

* если учредитель является юридическим лицом — заверенная в нотариальном порядке копия его свидетельства о государственной регистрации (выписка из государственного реестра) и устава; документ, отражающий фамилию, имя, отчество, сведения о месте жительства законного представителя, имеющего исполнительные и распорядительные полномочия, а также заверенные в нотариальном порядке образцы подписей;

* документ, подтверждающий юридический адрес структуры, желающей получить статус юридического лица;

* эскизы печати и штампа в двух экземплярах.

Для государственной регистрации структуры с иностранными инвестициями, желающей получить статус юридического лица, помимо документов, указанных выше, должны быть представлены:

* если учредитель является иностранным юридическим лицом, — документ, подтверждающий его регистрацию, — выписка из торгового реестра, регистрационное свидетельство и пр. (при этом данный документ в предусмотренном законодательством порядке должен быть легализован дипломатическим представительством Азербайджанской Республики в стране, где размещается юридическое лицо, или дипломатическим представительством другой страны, представляющей интересы Азербайджанской Республики в данной стране (в случае отсутствия таковых, как исключение, — соответствующим органом исполнительной власти Азербайджанской Республики);

* если учредителем является иностранец или лицо без гражданства — копия документа, удостоверяющего его личность, а также легализованный в установленном порядке документ, подтверждающий его занятие хозяйственной деятельностью в стране, гражданином которой он является или в которой постоянно проживает, либо в любой третьей стране.

Процедуры создания предприятия

Если вы решили создать частное предприятие, то Вам необходимо сделать следующие шаги:

1. Провести учредительное собрание.

Учредительное собрание определяет:

- * наименование предприятия;
- * организационно-правовую форму предприятия;
- * цели и задачи предприятия;
- * основной вид деятельности;
- * число и состав учредителей;
- * размер уставного капитала;
- * доли учредителей в уставном капитале;
- * органы управления, их полномочия.

Необходимо сделать несколько копий протокола собрания.

2. Подготовить учредительные документы.

Учредители, являющиеся юридическими лицами, заверяют подписи уполномоченных лиц печатью. Учредители, являющиеся физическими лицами, подписывают все экземпляры в присутствии нотариуса по предъявлению удостоверения личности.

Сделайте для предприятия не менее 5 копий устава, которые Вам понадобятся в ваших будущих отношениях с государственными и другими организациями. Также следует предусмотреть одну копию для каждого учредителя предприятия.

***Примечание:** начиная с этого момента, все дальнейшие действия может осуществлять только один компаньон, которому другие компаньоны поручают решать вопросы, связанные с регистрацией, либо третье лицо при наличии доверенности. В протоколе учредительного собрания должно быть указано на кого из учредителей или на какое третье лицо возлагается обязанность по регистрации.*

3. Открыть депозитный счет в банке и внести часть уставного фонда, которая должна быть внесена в банк при регистрации.

Например, при создании общества с ограниченной ответственностью учредители должны внести на депозитный счет в банке в качестве будущего вклада в уставный капитал как минимум 50.000 манатов.

4. Организовать подписку на акции, созвать учредительное собрание (для АО)

5. Представить документы в органы юстиции:

Заявление о регистрации принимается регистрирующим органом при наличии полного пакета документов.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется, как правило, не позднее 40 дней.

Заявление для государственной регистрации и подлежащие приложению к нему документы принимаются органом регистрации для рассмотрения, и в течение 30 дней проверяется их соответствие Конституции и другим законодательным актам Азербайджанской Республики. В исключительных случаях, когда при проверке возникает необходимость в дополнительном рассмотрении, данный срок может быть продлен не более чем на 30 дней.

В случае выявления в документах недостатков, не являющихся причиной отказа в государственной регистрации орган регистрации возвращает данные документы обратившемуся лицу и назначает дополнительный срок в 20 дней для устранения этих недостатков. Все недостатки, не являющиеся причиной отказа, должны быть выявлены одновременно и представлены обратившемуся для устранения.

Не позднее чем по истечении 10 дней после проверки представленных документов или устранения выявленных в данных документах недостатков орган регистрации выдает обратившемуся свидетельство о государственной регистрации или письменно уведомляет его об отказе в государственной регистрации (с указанием и разъяснением положений законодательства, послуживших причиной данного отказа).

В случае, если в установленные сроки желающим получить статус юридического лица структурам не будет направлен ответ об отказе в государственной регистрации, данные структуры считаются прошедшими государственную регистрацию. При этом орган регистрации не позднее чем по истечении 10 дней должен выдать обратившемуся свидетельство о государственной регистрации.

При подсчете сроков, установленных настоящим законом, нерабочие дни не учитываются.

Орган статистики **выдает статистическую карточку**, в которой указываются присвоенные предприятию статистические коды.

6. Заказать в типографии печать и штамп предприятия.

Для изготовления печати и штампа в типографию, имеющую соответствующую лицензию, представляется письмо из органа регистрации и эскизы печати и штампа.

7. Провести регистрацию в налоговых органах.

Заявление в налоговый орган о постановке на налоговый учет представляется в течение 30 дней со дня государственной регистрации юридического лица.

При подаче заявления о постановке на учет юридические лица вместе с заявлением должны представить налоговому органу следующие документы:

- * нотариально утвержденную копию свидетельства о государственной регистрации;
- * нотариально утвержденную копию устава (или положения)
- * копию документа о назначении руководителя
- * копию документа, подтверждающего адрес юридического лица
- * копию документа, удостоверяющего личность руководителя и сведения о его месте жительства

(адрес).

Заявление заполняется налогоплательщиком или его уполномоченным представителем.

Ответственность за достоверность указанных в заявлении сведений несет налогоплательщик (его руководитель).

Налоговый орган обязан осуществить постановку налогоплательщика на учет в течение 2 дней со дня поступления заявления и других документов, указанных в настоящей статье, и в тот же срок выдать налогоплательщику соответствующее **свидетельство**.

Каждому налогоплательщику по всем видам налогов, в том числе по платежам, связанным с перемещением товаров через таможенную границу Азербайджанской Республики, присваивается единый на всей территории Азербайджанской Республики **идентификационный номер налогоплательщика** (ИНН).

Постановка на налоговый учет юридического лица осуществляется бесплатно.

8. Провести регистрацию в органах Государственного фонда социальной защиты.

Заявление о постановке на учет в органах Государственного фонда социальной защиты представляется в течение 30 дней со дня государственной регистрации юридического лица.

Для постановки на учет в органе Государственного фонда социальной защиты юридические лица должны приложить к заявлению следующие документы:

- копию свидетельства о государственной регистрации;
- копии учредительных документов (устава, учредительского договора);
- копию документа, указывающего юридический адрес (арендного договора, документа, подтверждающего право собственности на помещение и т.д.).

9. Открыть банковский счет.

Для открытия текущего счета юридические лица должны представить следующие документы:

- * заявление;
- * заверенная в нотариальном порядке копия устава юридического лица;
- * заверенная в нотариальном порядке копия документа о государственной регистрации;
- * заверенная в нотариальном порядке копия свидетельства о внесении в государственный реестр учетных единиц в статистических органах;
- * подлинник извещения о постановке на учет в государственном органе социального страхования;
- * подлинник свидетельства-дубликата, выданного соответствующим налоговым органом.
- * карточка с образцами подписи и печати.

Реорганизация юридического лица

Виды реорганизации

В соответствии со статьей 55 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то уставом.

Слиянием признается возникновение нового юридического путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких юридических лиц с прекращением последних.

Присоединением признается прекращение одного или нескольких юридических лиц с передачей всех их прав и обязанностей другому юридическому лицу.

Разделением признается прекращение юридического лица с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым юридическим лицам.

Выделением признается создание одного или нескольких юридических лиц с передачей им части прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица без прекращения последнего.

Преобразованием признается изменение организационно-правовой формы юридического лица.

Каждая форма реорганизации имеет свои отличительные черты, но все они в целом характеризуются следующими общими признаками:

* формирование имущества юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации, осуществляется только за счет имущества реорганизуемых юридических лиц;

* юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

Суд назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

Гарантии прав кредиторов юридического лица при его реорганизации

Учредители (участники) юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на то уставом, принявшие решение о реорганизации юридического лица, а в случаях, назначения судом внешнего управляющего - внешний управляющий обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица.

Кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

Передаточный акт и разделительный баланс

Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом юридического лица, уполномоченного на то уставом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и представляются вместе с уставами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в уставы существующих юридических лиц.

Непредставление вместе с уставами соответственно передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Разделительный баланс должен состоять из комплекса балансов - общего баланса разделяемого юридического лица (или юридического лица, из состава которого выделяются новые юридические лица) и балансов каждого вновь образуемого юридического лица.

Например, если юридическое лицо реорганизуется путем разделения и на его базе создается два новых предприятия, следует составить три баланса - общий баланс и балансы каждого вновь образуемого предприятия. Кроме разделительного баланса на дату реорганизации составляется бухгалтерская отчетность предприятий в объеме форм годовой бухгалтерской отчетности.

В состав передаточного акта, оформляемого при реорганизации в форме слияния, присоединения и преобразования, также включается бухгалтерская отчетность реорганизуемых юридических лиц. Эта отчетность составляется в объеме форм годовой бухгалтерской отчетности, составленной на дату реорганизации

Порядок представления годовой бухгалтерской отчетности реорганизованных предприятий

В соответствии с пунктом 1.4. "Годовой бухгалтерской отчетности и правил ее составления", утвержденной приказом Министерства финансов Азербайджанской Республики №И-94 от 20 октября 1995 года предприятие, реорганизованное в отчетном году, представляет годовую отчетность не за весь год, а за период с начала года до даты реорганизации.

Предприятия, прекратившие свою деятельность в результате реорганизации, сведения, указанные в передаточном акте или разделительном балансе, отражают в графе бухгалтерского баланса "На конец года".

Предприятия, созданные в результате реорганизации, сведения, указанные в передаточном акте (разделительном балансе), отражают в графе бухгалтерского баланса "На начало года".

Таким образом, новые юридические лица, образовавшиеся в результате реорганизации (а именно - слияния, разделения, выделения и преобразования), должны представлять бухгалтерскую отчетность вне зависимости от даты их государственной регистрации.

Например, предприятие, образовавшийся в результате слияния юридических лиц и зарегистрированное в декабре 1999 года, должна представить отчетность за 1999 год. При этом данные, которые это предприятие должна отразить в графе бухгалтерского баланса "На начало года", уже указаны в отчетности юридических лиц, прекративших свою деятельность в результате слияния.

При присоединении или выделении предприятия, продолжающие существовать после проведенной реорганизации, данные передаточного акта или разделительного баланса отражают в пояснительной записке к годовой бухгалтерской отчетности.

Если в результате реорганизации юридическое лицо прекращает свое существование, отчетность на дату реорганизации будет для него последней. Предприятия, продолжившие после реорганизации свою деятельность, в дальнейшем должны будут составлять отчетность в обычном порядке с учетом полученных (переданных) имущества и обязательств.

Пример.

Предприятие "А" присоединяется к предприятию "Б". Дата реорганизации 15 февраля 2007 года. На эту дату предприятие "А" составляет бухгалтерскую отчетность, которая представляется в налоговые органы и прилагается к передаточному акту, вручаемому предприятию "Б".

Баланс предприятия "А" на 15 февраля 2007 года

(в манатах)

<i>Актив</i>	<i>На конец года</i>	<i>Пассив</i>	<i>На конец года</i>
<i>Основные средства</i>	<i>15.000</i>	<i>Уставный капитал</i>	<i>8.400</i>
<i>Материалы</i>	<i>5.000</i>	<i>Нераспределенная прибыль отчетного года</i>	<i>5.000</i>
<i>Готовая продукция</i>	<i>3.000</i>	<i>Краткосрочные займы</i>	<i>8.000</i>
<i>Товары</i>	<i>2.000</i>	<i>Задолженность перед поставщиками и подрядчиками</i>	<i>9.000</i>
<i>Задолженность покупателей и заказчиков</i>	<i>5.000</i>	<i>Задолженность по социальному страхованию и обеспечению</i>	<i>3.000</i>
<i>Краткосрочные финансовые вложения</i>	<i>4.000</i>	<i>Задолженность перед бюджетом</i>	<i>600</i>
<i>Итого</i>	<i>34.000</i>	<i>Итого</i>	<i>34.000</i>

В учете предприятия "А" на дату реорганизации делаются следующие записи, отражающие присоединение предприятия "А" к предприятию "Б":

<i>Дата</i>	<i>Содержание операции</i>	<i>Дебет</i>	<i>Кредит</i>	<i>Сумма, тыс. манат</i>	<i>Основание</i>
15. 02	Предприятию "Б" передаются основные средства	78	01	15 000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передаются материалы	78	40	5 000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается готовая продукция	78	40	3.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передаются товары	78	41	2.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается дебиторская задолженность покупателей и заказчиков	78	62	5.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передаются краткосрочные финансовые вложения	78	58	4.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается уставный капитал	85	78	8.400	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается нераспределенная прибыль отчетного года	88	78	5.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается кредиторская задолженность по краткосрочным займам	94	78	8.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается кредиторская задолженность перед поставщиками и подрядчиками	60	78	9.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается задолженность перед государственным фондом социальной защиты	69	78	3.000	Передаточный акт
15. 02	Предприятию "Б" передается задолженность перед бюджетом	68	78	600	Передаточный акт

Помимо передаточного акта предприятие "А" должно представить предприятию "Б" всю первичную документацию, отчетность и налоговые расчеты за периоды, предшествующие реорганизации. Это важно для налогового контроля, так как с момента реорганизации обязанности по уплате налогов несет правопреемник юридического лица.

Предприятие "Б" также представляет отчетность на 15 февраля 2007 года. Эта отчетность включает только собственные данные предприятия "Б", то есть составляется за период с начала года и до момента реорганизации. В целях упрощения примера собственная отчетность предприятия "Б" не рассматривается.

15 февраля 2007 года предприятие "Б" делает в учете записи, отражающие присоединение предприятия "А":

<i>Дата</i>	<i>Содержание операции</i>	<i>Дебет</i>	<i>Кредит</i>	<i>Сумма, тыс. манат</i>	<i>Основание</i>
15. 02	Получены основные средства в результате присоединения	01	78	15.000	Передаточный акт
15. 02	Получены материалы в результате присоединения	10	78	5.000	Передаточный акт
15. 02	Получена готовая продукция в результате присоединения	40	78	3.000	Передаточный акт
15. 02	Получены товары в результате присоединения	41	78	2.000	Передаточный акт

15. 02	Получена дебиторская задолженность в результате присоединения	62	78	5.000	Передаточный акт
15. 02	Получены краткосрочные финансовые вложения в результате присоединения	58	78	4.000	Передаточный акт
15. 02	Получен уставный капитал в результате присоединения	78	85	8.400	Передаточный акт
15. 02	Получена нераспределенная прибыль отчетного года в результате присоединения	78	88	5.000	Передаточный акт
15. 02	Получена кредиторская задолженность по краткосрочным займам в результате присоединения	78	94	8.000	Передаточный акт
15. 02	Получена кредиторская задолженность перед поставщиками и подрядчиками в результате присоединения	78	60	9.000	Передаточный акт
15. 02	Получена кредиторская задолженность по страховым взносам в государственный фонд социального страхования в результате присоединения	78	69	3 000	Передаточный акт
15. 02	Получена кредиторская задолженность перед бюджетом в результате присоединения	78	68	600	Передаточный акт

По итогам 2007 года предприятие "Б" составляет бухгалтерскую отчетность в обычном порядке с учетом операций по присоединению предприятия "А". Обстоятельства, связанные с изменением баланса в результате реорганизации, излагаются предприятием "Б" в пояснительной записке к годовому бухгалтерскому отчету.

Ликвидация юридического лица

Учредители решили ликвидировать предприятие.

Но «прекратить существование» предприятия зачастую еще сложнее, чем начать!

Как у руководителей, так и у бухгалтеров порядок ликвидации предприятия вызывает множество вопросов.

Основными нормативными документами, устанавливающими порядок ликвидации юридических лиц, являются:

* Гражданский кодекс Азербайджанской Республики;

* Закон Азербайджанской Республики «О предприятиях с ограниченной ответственностью» № 605-1Q от 2 декабря 1998 года;

* Закон Азербайджанской Республики «О государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц» № 560-ПQ от 12 декабря 2003 года.

Согласно статье 61 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, предприятие может быть ликвидировано в следующих случаях:

- по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то уставом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

- с признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона;

- по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона, либо при систематическом осуществлении общественным объединением или фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;

- вследствие признания юридического лица несостоятельным (банкротом);

- в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Ликвидация юридического лица означает прекращение его существования и деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Принятие решения о ликвидации

В соответствии со статьей 149.4 Налогового кодекса при ликвидации юридического лица ликвидационная комиссия или налогоплательщик должны в порядке, установленном законодательством, подать об этом сведения в налоговый орган.

Согласно "Правилам назначения выездных налоговых проверок", утвержденных приказом министерства по налогам Азербайджанской Республики № А-42 от 24 февраля 2003 года, ликвидация юридического лица является основанием для проведения на предприятии выездной налоговой проверки.

Учредители (участники) юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на то уставом, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации.

С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

Ликвидационная комиссия должна разработать и утвердить план ликвидации предприятия, который должен включать в себя следующие мероприятия:

- * инвентаризацию имущества (основных средств, малоценных и быстроизнашивающихся предметов, материалов, нематериальных активов и т. п.);
- * подготовку сведений о размерах и составе активов (характеристика активов, подлежащих реализации, их состояние, степень ликвидности);
- * сбор сведений об участниках, имеющих право на получение доли имущества, остающегося после расчетов с кредиторами;
- * составление развернутой характеристики финансового состояния предприятия на момент ликвидации;
- * анализ и оценку дебиторской задолженности, разработку мероприятий по ее взысканию (группировку дебиторской задолженности по степени ликвидности, возможности и срокам получения долгов или их реализации);
- * анализ и характеристику кредиторской задолженности (подготовку решения по каждому долгу);
- * определение порядка реализации имущества ликвидируемого предприятия (группировку имущества по степени ликвидности, возможностям и условиям реализации);
- * предварительное определение порядка расчетов с кредиторами, относящимися в соответствии со статьей 62 Гражданского кодекса АР к одной очереди удовлетворения требований кредиторов;
- * определение порядка распределения между учредителями денежных и иных средств, оставшихся после удовлетворения требований кредиторов;
- * подготовку документов для исключения предприятия из государственного реестра юридических лиц, снятия с учета во внебюджетных фондах, в налоговой инспекции.

В соответствии с утвержденным планом необходимые поручения даются бухгалтерии и другим отделам и службам предприятия.

В ликвидационную комиссию обычно включаются руководители предприятия, главный бухгалтер, юрист и другие лица, знакомые с состоянием дел на предприятии. Председателем ликвидационной комиссии обычно является генеральный директор предприятия, который наделен правом подписывать платежные банковские документы.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикацию о его ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами.

В публикации должны быть отражены следующие данные:

- * наименование ликвидируемого юридического лица;
- * дата принятия решения о ликвидации;
- * наименование органа, принявшего решение о ликвидации;
- * идентификационный номер налогоплательщика и номер в Государственном реестре налогоплательщиков;
- * порядок заявления требований кредиторами;
- * способ связи с ликвидационной комиссией (адрес, телефон, факс и т. п.).

Созданная ликвидационная комиссия выявляет кредиторов, уведомляет их о ликвидации предприятия и принимает меры к получению дебиторской задолженности. Согласно статье 61 Гражданского кодекса АР, срок, в течение которого кредиторы могут предъявить требования, не должен быть меньше двух месяцев с момента опубликования сообщения о ликвидации предприятия.

Кредитор может предъявить свои требования и после истечения установленного срока. Но тогда эти требования будут удовлетворяться за счет имущества, которое осталось после погашения задолженности перед другими кредиторами, обратившимися в установленный срок.

Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена статьей 62 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

Согласно этой статье:

- * в первую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- * во вторую очередь удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;
- * в третью очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- * в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет;
- * в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии.

Требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано, считаются погашенными.

Уплата налогов в период ликвидации предприятия

Получив уведомление, налоговый орган начинает проверять ликвидируемое предприятие.

Налоговая проверка проводится на основании решения руководителя налоговых органов или его заместителя, в котором указывается причина, по которой проводится контрольное мероприятие - ликвидация налогоплательщика.

Статья 36.4 Налогового кодекса запрещает налоговым органам проводить выездные проверки по налогам, подлежащим уплате или уплаченным налогоплательщиком за уже проверенный налоговый период. Однако, это ограничение не распространяется на проверки предприятий, прекращающих свою деятельность.

В соответствии со статьей 149.4 Налогового кодекса ликвидационная комиссия обязана представить в налоговый орган декларацию в течение 30 дней со дня даты ликвидации, указанной в решении о ликвидации юридического лица, а при не указании этой даты при ликвидации постоянного представительства нерезидента – в течение 30 дней с даты легализации решения в представительстве Азербайджанской Республики в иностранных государствах (консульских учреждениях другой страны, представляющей интересы Азербайджанской Республики).

В соответствии со статьей 79 Налогового кодекса обязательство по уплате налога ликвидируемого предприятия (организации) исполняется ликвидационной комиссией за счет средств указанного предприятия (организации), в том числе за счет дохода, полученного от реализации его имущества. Ликвидационная комиссия обязана также исполнить налоговые обязательства филиалов, других подразделений и постоянных представительств предприятия (организации). Налоговые обязательства филиалов или других отдельных подразделений исполняются предприятием (организацией), в состав которого входят эти отдельные подразделения, а в случае ликвидации самого предприятия (организации) - ликвидационной комиссией этого предприятия (организации).

Если денежных средств ликвидируемого предприятия (организации), в том числе полученных от реализации его имущества, недостаточно для полного исполнения налоговых обязательств, и если участники (учредители) предприятия (организации) в соответствии с уставом или другими учредительными документами несут солидарную ответственность по обязательствам предприятия (организации), то остающаяся задолженность должна быть уплачена участниками (учредителями) указанного предприятия (организации).

Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена статьей 62 Гражданского кодекса *(приведена выше)*.

При банкротстве предприятия исполнение налоговых обязательств осуществляется в порядке очередности, установленной статьей 53 Закона Азербайджанской Республики «О банкротстве» № 326-IQ от 13 июня 1997 года.

Составление промежуточного ликвидационного баланса

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями

(участниками) юридического лица или органом юридического лица, уполномоченным на то уставом, принявшими решение о ликвидации юридического лица.

Промежуточный ликвидационный баланс - это баланс, который составляется перед тем, как удовлетворять требования, предъявленные кредиторами в срок, установленный ликвидационной комиссией. Цель составления этого баланса - уточнить реальное финансовое состояние ликвидируемого предприятия.

Для составления промежуточного ликвидационного баланса в качестве исходных данных используется последний бухгалтерский баланс, составленный накануне принятия решения о ликвидации юридического лица.

Промежуточный ликвидационный баланс содержит полные сведения о составе активов и пассивов предприятия, стоимости всего имущества, которым оно располагает, дебиторской и кредиторской задолженностях.

Хотя промежуточный ликвидационный баланс (в отличие от ликвидационного баланса) составляется до удовлетворения кредиторов, в нем, могут отражаться суммы долгов, предъявленных и списанных как до, так и после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией. Если кредиторская задолженность полностью погашена еще на стадии составления промежуточного ликвидационного баланса за счет имеющихся денежных средств (без продажи имущества), необходимость отражать такие операции в ликвидационном балансе отпадает.

В чем же смысл составления промежуточного баланса? Согласно статьи 61.2. Гражданского кодекса АР, ликвидационный баланс составляют после расчетов с кредиторами. По ликвидационному балансу можно судить об имуществе, которое переходит к учредителям.

Пример

5 апреля 2005 года учредители предприятия «А» приняли решение о ликвидации предприятия. Баланс предприятия на последнюю отчетную дату выглядит следующим образом:

Бухгалтерский баланс предприятия «А» на 1 апреля 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс. манат	Наименование статей	Сумма, тыс. манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	44.000	Уставный капитал (85)	100.000
Денежные средства (50, 51, 52 и др.)	110.000	Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	96.000
Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	73.000	Убытки (80)	-185.896
Прочие (19, 31 и др.)	10.200	Кредиты и займы (90, 92, 94)	96.000
		Все виды кредиторов (60, 67, 68, 69, 70, 76)	131.096
Баланс	237.200	Баланс	237.200

Данные бухгалтерского баланса, составленного на последнюю отчетную дату, подлежат корректировке в соответствии с планом ликвидации. Ликвидационная комиссия установила срок для предъявления требований кредиторами — два месяца.

До истечения двухмесячного срока были совершены следующие операции:

- * получены денежные средства в сумме 70.000 тыс. манатов за ранее отгруженные товары;
- * списана неистребованная дебиторская задолженность, по которой истек срок исковой давности (без уменьшения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль) в сумме 3.000 тыс. манатов;
- * исчислена положительная курсовая разница по остатку денежных средств на валютном счете в сумме 1.000 тыс. манатов;
- * погашена задолженность перед сотрудниками по заработной плате и прочим операциям в сумме 10.000 тыс. манатов;
- * погашена задолженность перед поставщиками в сумме 61.200 тыс. манатов;
- * погашена задолженность в сумме 38.596 тыс. манатов по налогам;
- * частично погашено краткосрочный заем на сумму 71.204 тыс. манатов. В учете предприятия перед составлением промежуточного ликвидационного баланса делаются следующие проводки (в тыс. манатах):

Дт 51, Кт 62	70.000	погашена дебиторская задолженность покупателем;
Дт 80, Кт 62	3.000	списана неистребованная дебиторская задолженность с истекшим сроком исковой давности;
Дт 52, Кт 80	1.000	исчислена курсовая разница по остатку денежных средств на валютном счете;

Дт 70, Кт 50	10.000	погашена задолженность перед сотрудниками по заработной плате и прочим операциям;
Дт 60, Кт 51	61.200	погашена задолженность перед поставщиками;
Дт 68 (НДС), Кт 19	10.200	отнесен на расчеты с бюджетом налог на добавленную стоимость;
Дт 68, 69), Кт 51	38.596	погашена задолженность по налогам;
Дт 94, Кт 51	71.204	частично погашен краткосрочный заем.

После уточнений данных бухгалтерского баланса промежуточный ликвидационный баланс предприятия выглядит следующим образом:

Промежуточный ликвидационный баланс предприятия «А» на 6 июня 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс. манат	Наименование статей	Сумма, тыс. манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	44.000	Уставный капитал (85)	100.000
Денежные средства (50, 51, 52 и др.)	-	Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	96.000
Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	-	Убытки (80)	-187.896
Прочие (19, 31 и др.)	-	Кредиты и займы (90, 92, 94)	24.796
		Все виды кредиторов (60,67,68,69,70,76)	11.100
Баланс	44.000	Баланс	44.000

Если имеющихся денежных средств недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, то ликвидационная комиссия обязана выставить на публичные торги имущество предприятия.

Для того чтобы погасить оставшуюся сумму займа и рассчитаться с бюджетом, ликвидационная комиссия предприятия «А» принимает решение о продаже основного средства ввиду отсутствия других ликвидных активов. Первоначальная стоимость указанного основного средства составляет 74.000 тыс. манатов, а сумма износа – 30.000 тыс. манатов. Основное средство продается за 59.000 тыс. манатов (в том числе НДС – 9.000 тыс. манатов).

Дт 62, Кт 47	59.000	отражена задолженность покупателя по переданному основному средству;
Дт, 47, Кт 68(НДС)	9.000	начислен налог на добавленную стоимость;
Дт 51, Кт 62	59.000	поступила оплата от покупателя за отгруженное основное средство;
Дт 47, Кт 01	74.000	списана первоначальная стоимость основного средства;
Дт 02, Кт 47	30.000	списана на реализацию сумма амортизации, начисленная на основное средство;
Дт 47, Кт 80	6.000	определен финансовый результат от реализации основного средства;
Дт 94, Кт 51	24.796	погашена оставшаяся сумма займа;
Дт 68(НДС), Кт 51	20.100	погашена налоговая задолженность.

Составление ликвидационного баланса

После того как окончены расчеты с кредиторами и дебиторами, произведены уточнения и проведена инвентаризация оставшегося имущества, ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс. Этот баланс должен быть одобрен учредителями ликвидируемого предприятия или органом юридического лица, уполномоченным на то уставом, принявшим решение о ликвидации юридического лица.

Пример (продолжение)

После реализации имущества предприятия и расчетов с кредиторами всех очередей ликвидационный баланс предприятия «А» выглядит следующим образом:

Ликвидационный баланс предприятия «А» на 1 августа 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс. манат	Наименование статей	Сумма, тыс. манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	-	Уставный капитал (85)	100.000
Денежные средства (50, 51, 52 и др.)	14.104	Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	96.000
Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	-	Убытки (80)	-181.896
Прочие (19, 31 и др.)	-	Кредиты и займы (90, 92, 94)	-
		Все виды кредиторов (60,67,68,69,70,76)	-
Баланс	14.104	Баланс	14.104

Ликвидационный баланс закрывается по следующей схеме:

Дт 88, Кт 80 списаны убытки отчетного года;
 Дт 88, Кт 85 зачислены в уставный капитал средства, оставшиеся после погашения обязательств при ликвидации юридического лица.

Если у предприятия отсутствует имущество, необходимое для покрытия убытков, для этих целей может быть использован уставный капитал. В бухгалтерском учете в этом случае делают следующие проводки:

Дт 88-1, Кт 88-2 погашен убыток прошлых лет за счет прибыли отчетного года (или увеличен убыток отчетного года на сумму убытка прошлых лет);
 Дт 80, Кт 88-2 учтен на счете 80 «Прибыли и убытки» убыток отчетного года;
 Дт 85, Кт 80 погашены убытки за счет уставного капитала предприятия.

Таким образом, убыток прошлых лет покрывается за счет уставного капитала предприятия. Учредители получают вклад, который был внесен в уставный капитал ликвидируемого предприятия, за вычетом суммы, направленной на возмещение убытков.

Далее составляется акт о распределении оставшегося имущества между учредителями.

При начислении подлежащих выплате сумм в бухгалтерском учете делаются следующие проводки:

Дт 85, Кт 75 отражена задолженность перед учредителями ликвидируемого предприятия;
 Дт 75, Кт 01, 10, 40, 41, 50, 51 погашена задолженность перед учредителями ликвидируемого предприятия.

После этих записей все статьи ликвидационного баланса должны быть закрыты, а валюта баланса становится нулевой, что подтверждает правильность действий бухгалтера ликвидационной комиссии.

Пример (продолжение)

Отразим в бухгалтерском учете предприятия «А» операции по закрытию ликвидационного баланса:

Дт 88, Кт 80 181.896 списаны убытки отчетного года;
 Дт 85, Кт 88 85.896 произведено закрытие ликвидационного баланса;
 Дт 85, Кт 75 14.104 оставшаяся сумма начислена для выдачи учредителям.
 Дт 75, Кт 50 14.104 выданы учредителям начисленные суммы.

Подлежат ли налогообложению имущество, передаваемое учредителям при ликвидации предприятия

Налоговый кодекс на этот вопрос прямо не отвечает. Поэтому мы обратились в Министерство налогов для получения официального разъяснения. Из Министерства налогов получили такой ответ (письмо № 12/12-05/90-05/860 от 3 мая 2004 года):

«...В соответствии со статьей 13.2.15 Налогового кодекса платеж в виде денег или иных выплат, осуществляемый юридическим лицом в пользу своих учредителей (пайщиков) или акционеров в порядке распределения чистой прибыли считается дивидендом.

Доход, полученный в результате распределения имущества при ликвидации юридического лица, а также распределение акций, не изменяющее процентного соотношения акций акционеров, выплаты, произведенные в связи с выкупом акций (частей, паев) в пределах их номинальной стоимости, не являются дивидендом.

Поэтому при распределении активов между учредителями во время ликвидации юридического лица платежи, произведенные в связи с выкупом акций (частей, паев) сверх их номинальной стоимости, являются дивидендом и эти суммы должны облагаться налогом у источника по ставке 10% согласно статьи 122.1 Налогового кодекса.».

Вышеприведенный ответ Министерства налогов кажется нам спорным. Хотя бы потому, что авторы этого письма неправильно истолковали фразу «выкуп акций (частей, паев)». Выкупать акции (части, паи) могут только лишь сами юридические лица, выпустившие (объявившие) эти акции (части, паи). И, следовательно, при ликвидации юридического лица выкуп акций (частей, паев) не происходит. А в статье 13.2.15 Налогового кодекса четко сказано, что «доход, полученный в результате распределения имущества при ликвидации юридического лица, ... не является дивидендом».

Таким образом, мы считаем, что в данном случае Министерство налогов не прав!

Что можно рекомендовать учредителям, решившим ликвидировать свое предприятие?

Во-первых, доказать свою правоту в суде.

Также можно до ликвидации за счет внутренних средств предприятия (нераспределенная прибыль, резервный капитал, добавочный капитал и пр.) увеличить уставный капитал до такой суммы, чтобы при ликвидации между суммой уставного капитала ликвидируемого предприятия и суммой имущества, реально распределяемого между учредителями, не было суммовой разницы (или хотя бы эта разница была минимальна). Профессиональный бухгалтер легко может осуществить подобную операцию. Единственно, что потребуется, так это перерегистрация в Минюсте.

Исключение юридического лица из государственного реестра

Согласно статье 61.7. Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, предприятие считается ликвидированным после того, как соответствующие записи внесены в Государственный реестр юридических лиц.

Порядок исключения ликвидируемого юридического лица из государственного реестра регулируется статьей 16 Закона Азербайджанской Республики «О государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц» № 560-ПQ от 12 декабря 2003 года.

В соответствии со статьей 16 указанного Закона после осуществления мероприятий по ликвидации в соответствующий орган Министерства юстиции Азербайджанской Республики должно поступить обращение с заявлением об исключении их из реестра.

К заявлению прилагаются следующие документы:

- * решение о ликвидации;
- * баланс или налоговая декларация, утвержденное налоговым органом;
- * информация о результатах последней налоговой проверки;
- * подлинник свидетельства о государственной регистрации и устава (положения) структуры и ее печать;

* документ, подтверждающий публикацию в печати информации о ликвидации структуры;

Заявление подписывается и представляется учредителями или полномочными членами комиссии по ликвидации.

Заявление подается вместе с копией. Подлинник заявления хранится в соответствующем органе Министерства юстиции, а копия с отметкой, указывающей время принятия подлинника заявления, возвращается обратившемуся лицу. Принятие заявления может быть подтверждено и в любой другой форме.

После представления необходимых документов о ликвидации соответствующий орган Министерства юстиции проверяет соответствие данных документов требованиям законодательства и в случае, если не будет выявлено недостатков, в течение 7 дней со времени получения заявления принимает решение об исключении структуры из реестра.

При выявлении в представленных документах недостатков обратившемуся лицу направляется письменное уведомление об этом с требованием устранить недостаток.

После устранения недостатков соответствующий орган Министерства юстиции не позднее 7 дней принимает решение об исключении структуры из реестра, о чем уведомляет обратившихся лиц. В реестр о ликвидации структуры вносятся соответствующие отметки.

При отсутствии информации об устранении недостатков структура не может быть исключена из реестра в течение 60 дней.

4. Организационные и правовые характеристики предпринимательской деятельности

Частное предпринимательство

Предпринимательство может осуществляться как в государственном, так и в частном секторе экономики. В соответствии с этим различают государственное и частное предпринимательство.

В этом случае за основу классификации принято право собственности на осуществление предпринимательских функций.

Каждый из этих видов предпринимательства имеет отличительные признаки, но основные принципы их осуществления во многом совпадают. И в том и в другом случае осуществление такой деятельности предполагает инициативность, ответственность, инновационный подход, стремление к максимизации прибыли.

Частное предпринимательство - форма осуществления экономической активности от имени предприятия или предпринимателя (если такая деятельность осуществляется без найма рабочей силы, в форме индивидуальной трудовой деятельности).

Государственное предпринимательство - форма осуществления экономической активности от имени предприятия, учрежденного:

- государственными органами управления, которые уполномочены в соответствии с действующим законодательством управлять государственным имуществом;
- органами местного самоуправления.

Государственное предпринимательство, как показывает опыт, не может осуществляться столь же эффективно, сколь частное предпринимательство. Основная причина заключается в том, что предпринимательские функции всегда осуществляют конкретные люди. В частном предпринимательстве эти функции исполняют заинтересованные в процветании предприятия люди, проявляющие способности к делу. В государственном секторе за осуществление предпринимательских функций принимаются люди, назначаемые на основании стажа, а не по заслугам.

Индивидуальные предприниматели

**(физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования
юридического лица)**

Индивидуальным предпринимателем является лицо, которое занимается предпринимательством без образования юридического лица, ведет дело за свой счет, лично занимается управлением бизнесом и несет личную ответственность за обеспечение необходимыми средствами, самостоятельно принимает решения. Его вознаграждением является полученный в результате предпринимательской деятельности доход и чувство удовлетворения, которое он испытывает от занятия свободным предпринимательством. Но наряду с этим он должен принять на себя весь риск потерь в случае банкротства его дела, так как он за свои обязательства несет ответственность всем своим имуществом.

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей осуществляется налоговыми органами.

Физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, должно подать заявление в налоговый орган до дня начала предпринимательской деятельности.

Индивидуальные предприниматели принимаются на учет в налоговых органах по месту их проживания.

Заявление о постановке на налоговый учет заполняется индивидуальным предпринимателем или его уполномоченным представителем.

При подаче заявления о постановке на учет индивидуальный предприниматель одновременно представляет копию документов, удостоверяющих его личность и сведения о месте проживания.

При постановке на учет индивидуальных предпринимателей в состав сведений включаются также их персональные данные: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, пол, адрес места жительства, данные документа, удостоверяющего личность, сведения о гражданстве.

Налоговый орган осуществить постановку индивидуального предпринимателя на учет в течение 2 дней со дня поступления заявления и других документов, и в тот же срок выдать ему соответствующее свидетельство.

Постановка на налоговый учет индивидуального предпринимателя осуществляется бесплатно.

Каждому налогоплательщику по всем видам налогов, в том числе по платежам, связанным с перемещением товаров через таможенную границу Азербайджанской Республики, присваивается единый на всей территории Азербайджанской Республики идентификационный номер налогоплательщика (ИНН).

Далее индивидуальный предприниматель должен стать на учет в органах Государственного фонда социальной защиты. Для постановки на учет в органе Государственного фонда социальной защиты юридические лица должны приложить к заявлению следующие документы:

- копию свидетельства о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, выданного налоговыми органами;
- копию документа, удостоверяющего личность.

Для открытия счета в банке индивидуальные предприниматели должны представить следующие документы:

- * заявление;
- * документ, удостоверяющий личность индивидуального предпринимателя (проверяется соответствие сведений, содержащихся в документе, и указанных в заявлении об открытии счета и карточке с образцом подписи, после чего документ возвращается);
- * заверенная в нотариальном порядке копия свидетельства о внесении в государственный реестр учетных единиц в статистических органах;
- * подлинник извещения о постановке на учет в государственном органе социального страхования;
- * подлинник свидетельства-дубликата, выданного соответствующим налоговым органом.
- * карточка с образцами подписи и печати.

Семейно-крестьянское хозяйство

Семейно-крестьянское хозяйство — совместное осуществление производственной и другой хозяйственной деятельности (производство, обработка, хранение, транспортировка и реализация продукции) в сельской местности членами семьи и лицами, действующими вместе с ними на основе индивидуального труда и имущества, находящегося у них в собственности или аренде.

Семейно-крестьянское хозяйство может состоять из одного человека, членов семьи и лиц, действующих вместе на основе родственных связей или других отношений.

Семейно-крестьянское хозяйство является субъектом хозяйствования, занимающимся всеми не запрещенными и не ограничиваемыми законодательством видами экономической деятельности в сельской местности. Деятельность семейно-крестьянского хозяйства не считается предпринимательством, если его годовой оборот не превышает 2200 манатов.

Юридические лица, действующие в сельской местности, физические лица, занимающиеся предпринимательством, и садовые хозяйства не причисляются к семейно-крестьянским хозяйствам.

Членам семейно-крестьянского хозяйства муниципалитетом выдается удостоверение, подтверждающее их статус, трудовую деятельность и трудовой стаж, форма и порядок выдачи которого устанавливается соответствующим органом исполнительной власти. За выдачу удостоверения взнос не уплачивается.

Государственная регистрация семейно-крестьянского хозяйства не требуется.

Имущество семейно-крестьянского хозяйства для осуществления хозяйственной деятельности состоит из земельных участков, строений, сооружений и других производственных и не производственных средств, находящихся в его собственности или в аренде, товарно-материальных остатков, денежных средств и др.

Имущество, используемое семейно-крестьянским хозяйством, согласно законодательству может быть собственностью одного из членов хозяйства, общей долевой и в общей совместной собственности или арендованным.

Выгода (в форме дохода, урожая и др.), полученная от использования имущества семейно-крестьянского хозяйства, является совместным имуществом членов хозяйства и распределяется главой хозяйства в порядке, предусмотренном законодательством или договором.

Коммерческие юридические лица

Гражданским законодательством предусмотрено деление юридических лиц на коммерческие и некоммерческие.

Коммерческими юридическими лицами признаются организации, преследующие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли.

Гражданским кодексом предусмотрены следующие виды коммерческих юридических лиц:

- * Полное товарищество;
- * Коммандитное товарищество;
- * Общество с ограниченной ответственностью;
- * Общество с дополнительной ответственностью;
- * Закрытое акционерное общество;
- * Открытое акционерное общество;

* Кооператив;

Товарищества

Товарищество - это организационная форма предпринимательства, когда и организация производственной деятельности, и формирование уставного капитала осуществляется совместными усилиями двух или более лиц (физических и юридических). Каждое из них имеет определенные права и несет определенную ответственность в зависимости от доли в уставном капитале и места, занимаемого в структуре управления таким товариществом.

Хозяйственное товарищество - это коммерческая организация, обладающая на правах собственности обособленным имуществом, с разделением на доли уставным или складочным капиталом.

Товарищество может создаваться:

индивидуальными лицами;

индивидуальными лицами и коммерческими организациями;

коммерческими организациями.

Существует полное товарищество и командитное товарищество.

Полное товарищество отличается двумя основными признаками: предпринимательская деятельность его участников считается деятельностью самого товарищества, а по его обязательствам любой из участников отвечает всем своим имуществом, в том числе и не переданным товариществу в качестве вклада. Этим обусловлены и особенности правового положения данной формы предприятия и ее участников.

Прежде всего, товарищество основано на лично-доверительных отношениях, ибо здесь не исключена ситуация, когда сделку от имени товарищества закончил один участник, а имущественную ответственность по ней (при недостатке имущества товарищества) будет нести другой участник.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников.

Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов.

Каждый участник товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел.

Командитное товарищество – это юридическое лицо, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Складочный капитал товарищества формируется на основе вкладов и долей, вносимых его участниками. Именно в возможности внесения в складочный капитал вкладов или долей и проявляется отличие командитного товарищества от полного товарищества. Участники, которые вносят свои доли в формируемый складочный капитал командитного товарищества, именуются полными товарищами. Участники, которые вносят в складочный капитал не доли, а вклады, называются вкладчиками.

Управление деятельностью командитного товарищества осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими по правилам о полном товариществе.

Вкладчики не в праве участвовать в управлении и ведении дел командитного товарищества, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не в праве оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Преимущества товарищества:

Поскольку в товарищество объединяется много людей, начальный капитал может быть большим, чем в единоличном частном предприятии.

Управление фирмой может быть специализировано. Каждый из товарищей может принять на себя ответственность за конкретный участок работы.

Приток свежих сил, новых идей (что балансируется опытом старых участников).

Распределение ответственности, в том числе и при принятии решений.

Закрытость, так как отсутствуют требования публикации финансовых отчетов.

Непрерывность, поскольку в случае убытия одного из партнеров его доля может быть выкуплена основными участниками.

Недостатки товарищества:

Когда несколько человек участвуют в управлении подобное разделение власти может привести к несовместимости интересов, к несогласованной политике или бездействию, когда требуются решительные действия. Еще хуже, когда товарищи расходятся по главным вопросам. По всем этим причинам управление товариществом может быть неповоротливым и затруднительным.

Товарищество страдает от неограниченной ответственности за деятельность предприятия. Полное товарищество означает, что каждый компаньон полностью (всем своим имуществом) отвечает по долгам предприятия.

Хозяйственные общества

Хозяйственное общество - это коммерческая организация, уставный фонд которой формируется одним или несколькими физическими лицами и (или) юридическими лицами путем внесения ими своих долей (или полной величины уставного капитала, если в качестве учредителя выступает одно лицо). В качестве долей могут рассматриваться денежные или материальные средства, интеллектуальный капитал, ценные бумаги или имущественные права, имеющие денежную оценку.

Существует четыре формы хозяйственных обществ:

- общество с ограниченной ответственностью;
- общество с дополнительной ответственностью;
- акционерное общество открытого типа;
- акционерное общество закрытого типа.

Общество с ограниченной ответственностью - это разновидность объединения капиталов, не требующих личного участия своих членов в делах общества. Характерными признаками этой формы предприятий является деление его уставного капитала на доли участников и отсутствие ответственности последних по долгам общества. Имущество общества, включая его уставный капитал, принадлежащий ему самому как юридическому лицу, не образуют объекта долевой собственности участников. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

В случае, когда количество учредителей общества с ограниченной ответственностью превышает 50 человек, оно должно быть зарегистрировано как акционерное общество.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников.

Компетенция органов управления обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

- изменение устава общества, изменение размера его уставного капитала;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;
- утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибылей и убытков;
- решение о реорганизации или ликвидации общества;
- избрание ревизионной комиссии общества.

Общество с дополнительной ответственностью - юридическое лицо (хозяйственное общество, учрежденное одним или несколькими физическими лицами). Отличие такой формы хозяйственного общества от общества с ограниченной ответственностью состоит в том, что ответственность по обязательствам такого общества распространяется на имущество учредителя (учредителей), а не только на его вклад в уставный капитал. Кроме того, при наличии двух и более учредителей такого общества в действие вступает положение о солидарном несении ответственности. При банкротстве одного из учредителей его ответственность по обязательствам распределяется между остальными учредителями пропорционально их вкладам.

В случае, когда количество учредителей общества с ограниченной ответственностью превышает 50 человек, оно должно быть зарегистрировано как акционерное общество.

Акционерное общество - добровольная организация юридических лиц и граждан (в т. ч. и иностранных) для совместной деятельности путем объединения их вкладов и выпуска акций на всю стоимость уставного капитала.

Акционерные общества обеспечивают три важные цели:

Привлечение временно свободных капиталов для организации производства, товаров и услуг.

Оформление такой структуры производства, которая работает непосредственно на потребителя, обеспечивает «перелив» акционерных капиталов из отрасли и предприятий малоэффективных в более эффективные отрасли.

Усиление мотивации труда.

Выпуск акций предприятием с целью мобилизации денежных средств не меняет его статуса, то есть не преобразуются организационно-правовые процедуры: собрание будущих участников, определение уставного капитала, разработка устава и его государственная регистрация.

Акционерное общество может создаваться для целей хозяйственной и иной деятельности, не запрещенной законом. Акционерное общество, будучи юридическим лицом, вправе заключать любые предусмотренные законодательством сделки, самостоятельно решать вопросы организации управления, установления цен на производимую продукцию, оплаты труда, распределения чистой прибыли. Общество может иметь представительства, филиалы, учреждать дочерние общества на правах самостоятельных коммерческих организаций.

Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается **открытым акционерным обществом**. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу. Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет и бухгалтерский баланс. Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 2.000 манатов.

Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается **закрытым акционерным обществом**. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 4.000 манатов.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50 юридических и (или) физических лиц, в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если их число не уменьшится до установленного предела.

Акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью не имеют принципиальных различий. Разница лишь в том, что акционерные общества формируют уставный капитал путем выпуска акций, владельцы которых могут быть заранее неизвестны. Общества с ограниченной ответственностью создают такой фонд только за счет пайщиков. Если существующие общества начнут выпускать акции, они превратятся в акционерные общества.

Вклады (акции) участников акционерного общества с ограниченной ответственностью могут переходить от одного собственника к другому только с согласия других собственников (акционеров) в порядке, предусмотренном уставом.

Вклады (акции) общества открытого типа могут переходить от одного собственника к другому без согласия акционеров. Акции этого общества могут свободно продаваться.

Высшим органом управления акционерным обществом является общее собрание его акционеров.

К исключительной компетенции общего собрания акционеров относятся:

- изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного капитала;
- избрание членов совета директоров и ревизионной комиссии общества и досрочное прекращение их полномочий;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров;
- решение о реорганизации и ликвидации общества.

В обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров.

Исполнительный орган общества может быть коллегиальным или единоличным. Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров и общему собранию акционеров.

Компетенция органов управления акционерным обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с законом об акционерных обществах и уставом общества.

Преимущества акционерного общества:

- возможность мобилизации больших финансовых ресурсов;
- возможность быстрого перелива финансовых средств из одной отрасли в другую;
- право свободной передачи и продажи акций, обеспечивающее существование компании, независимо от изменения состава акционеров;
- ограниченная ответственность акционеров;
- разделение функций владения и управления.

Корпорация - это форма объединения предпринимателей (или собственников капитала) для совместного ведения хозяйственной деятельности путем объединения капитала с целью получения прибыли.

В корпорации:

- собственность компании принадлежит самой компании, а не ее членам;
- долги компании - это ее собственные долги, но не ее членов;
- директора компании осуществляют свои полномочия в соответствии с ее уставом;
- компания несет ответственность за любые нарушения, совершенные ее сотрудниками, наемными работниками или агентами во время исполнения своих производственных обязанностей.

К корпоративной форме предпринимательской деятельности относятся:

Общество с ограниченной ответственностью

Акционерное общество

Преимущества:

Наиболее эффективная форма организации бизнеса в вопросах привлечения денежного капитала. Корпорациям присущ уникальный способ финансирования - через продажу акций и облигаций, - который позволяет привлекать сбережения многочисленных домохозяйств. Через рынок ценных бумаг корпорации могут объединять в общий фонд финансовые ресурсы огромного числа отдельных лиц. Финансирование путем продажи ценных бумаг имеет также определенные преимущества. С точки зрения из покупателей, корпорации имеют более легкий доступ к банковскому кредиту по сравнению с другими формами организации бизнеса. Причина заключается не только в большей надежности корпорации, но также в ее способности обеспечить банкам прибыльность счетов.

Другое существенное преимущество корпораций - это ограниченная ответственность. Владельцы корпораций (то есть держатели акций) рискуют только той суммой, которую они заплатили за покупку акций. Их личные активы не ставятся под угрозу, даже если корпорация обанкротится. Кредиторы могут предъявить иск корпорации как юридическому лицу, но не владельцам корпорации как частным лицам. Право ограниченной ответственности заметно облегчает задачу корпорации в привлечении денежного капитала.

Поскольку корпорация является юридическим лицом, она существует независимо от ее владельцев и в этом отношении - от ее собственных должностных лиц. Партнерства внезапно и непредсказуемо могут погибнуть, а корпорации, по крайней мере согласно законам, вечны. Передача собственности корпорации через продажу акций не подрывает ее целостности. Одним словом, корпорации обладают известным постоянством, недостающим другим формам бизнеса, которое открывает возможность перспективного планирования и роста.

Недостатки:

Регистрация устава корпорации сопряжена с некоторыми бюрократическими процедурами и с расходами на юридические услуги.

Следующий возможный недостаток корпорации касается вопросов, связанных с налогообложением прибыли корпорации. Речь идет о проблеме двойного налогообложения: та часть дохода корпорации, которая выплачивается в виде дивидендов держателям акций, облагается налогом дважды - первый раз как часть прибыли корпорации, второй - как часть личного дохода владельца акций.

При единоличном предпринимательстве и партнерстве владельцы недвижимости и финансовых активов сами непосредственно управляют этими активами и их контролируют. Но в крупных корпорациях, акции которых широко распределены среди сотен тысяч владельцев, появляется значительное расхождение между функциями собственности и контроля.

Причины этого кроются в бездеятельности типичного держателя акций. Большая часть владельцев акций не использует права участия в голосовании или же если используют это право, то лишь подписываясь под предоставлением полномочий действующим должностным лицам корпорации.

Кооперативы

Кооперативные общества основываются на идее самопомощи. Кооператив, будучи добровольным объединением физических и (или) юридических лиц на основе членства для осуществления совместной деятельности, создается с целью удовлетворения материальных и других потребностей его участников путем соединения имущественных паевых взносов.

Член кооператива - это физическое и (или) юридическое лицо, отвечающее требованиям Гражданского кодекса и уплатившее членский взнос, обязательный и дополнительный паевой взнос в порядке и объеме, установленном уставом кооператива, и принятое в кооператив, участвующее в его деятельности и обладающее правом голоса.

Долевой (ассоциативный) член кооператива - это физическое и (или) юридическое лицо, отвечающее требованиям Гражданского кодекса, уплатившее членский взнос и лишь обязательный паевой взнос в порядке и объеме, установленном уставом кооператива, и принятое в кооператив, участвующее в его

деятельности и не обладающее правом голоса, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом.

Имущественный паевой взнос члена кооператива - это паевой взнос, образующийся из движимого и (или) недвижимого имущества, а также имущественных прав, оцениваемых в денежном выражении, внесенный членами кооператива в порядке и объеме, установленном уставом. Имущественный паевой взнос может быть обязательным и дополнительным.

Обязательный имущественный паевой взнос - это имущественный пай, уплачиваемый членом в обязательном порядке, предоставляющий ему право на участие в деятельности кооператива, право голоса и право на получение основных кооперативных выплат.

Дополнительный имущественный паевой взнос - это пай, добровольно уплачиваемый членом наряду с обязательным паевым взносом, и предоставляющий ему право на получение, помимо кооперативных выплат (основных кооперативных выплат), также дивидендов (дополнительных кооперативных выплат).

Членский взнос - это денежная сумма, уплачиваемая во время вступления участника в членство кооператива для оплаты связанных с этим расходов. Член кооператива вправе получить кооперативные выплаты (основные кооперативные выплаты) и дивиденды (дополнительные кооперативные выплаты).

Кооперативные выплаты (основные кооперативные выплаты) - это часть прибыли кооператива, выплачиваемая пропорционально обязательному имущественному паевому взносу, личному труду в кооперативе и иным видам деятельности участников.

Дивиденды (дополнительные кооперативные выплаты) - это часть прибыли кооператива, выплачиваемая пропорционально дополнительному имущественному паевому взносу лишь обладающих правом голоса участников и обязательному имущественному паевому взносу ассоциативных членов.

Кооператив вправе в порядке, установленном законодательством, заниматься предпринимательской деятельностью в любой области, не запрещенной законом. Кооперативы могут существовать в форме производственного, потребительского, смешанного (производственно-потребительского) кооператива и в иных формах, в зависимости от характера деятельности.

Кооператив может заключать со своими членами договоры о продаже произведенных ими продуктов кооперативу, выполнения работ и оказания услуг.

Производственный кооператив (артель) - коммерческая организация со статусом юридического лица, представляющая собой добровольное объединение граждан для совместной (по средствам объединения собственности и усилий) производственной или иной хозяйственной деятельности. Собственность такого кооператива складывается из паев. Деятельность кооператива строится на личном участии его членов в производственной деятельности, хотя в кооперативах допускается участие и юридических лиц.

Члены кооператива несут субсидиарную ответственность, т. е. не ограниченную размером индивидуального паевого взноса, паевой доли в общей собственности кооператива. Прибыль, получаемая кооперативом, распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием. Таким образом, кооператив - это объединение лиц для совместного производства и сбыта продукции, закупки и потребления товаров или услуг, строительства или эксплуатации жилых домов и т. д. Кооператив - юридическое лицо, имеет самостоятельный баланс. Недостаток кооперативной формы - неограниченная ответственность членов кооператива по его обязательствам.

Управление в производственном кооперативе:

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива.

Компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений определяется законом или уставом кооператива.

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

- изменение устава кооператива;
- образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива;
- прием и исключение членов кооператива;
- утверждение годовых и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;
- решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием.

Потребительским кооперативом - признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами.

Преимущества кооператива:

- стабильность торговых операций в связи с благонадежностью участников;
- деление прибыли между участниками кооператива;
- руководство избирается демократическим путем.

Недостатки кооператива:

демократически избранное руководство может иметь недостаточный опыт предпринимательства существует вероятность, что из-за пассивности рядового кооператора руководство кооператива не будет избранно в полном соответствии с мнением всех членов кооператива.

Государственные предприятия (публичные корпорации)

Местные органы власти являются публичными корпорациями, наделенными полномочиями выпускать муниципальные ценные бумаги, получать займы под обеспечение учетных ставок. Общественные органы власти имеют в своем распоряжении много потенциально выгодных торговых предприятий (арендованные помещения муниципалитета, транспорт, различное имущество для проведения досуга, аэропорты и морские порты).

Публичные корпорации не выпускают в обращение акции. Они принадлежат государству, при этом правительство действует подобно совету директоров, которому от имени граждан доверяется эффективное управление общественной собственностью.

Собственность

Публичная корпорация является формой организации бизнеса. Эта форма применяется для управления национализированными отраслями.

Подобно компаниям с ограниченной ответственностью, они представляют собой юридические лица, однако в отличие от них не являются владельцами акций. Публичные корпорации принадлежат государству. В действительности они принадлежат всем гражданам страны.

Управление

Действует совет управляющих. На первый взгляд, у руководителей этих корпораций те же обязанности, что и у директоров компаний. Важнейшее различие состоит в том, как они попадают на руководящие должности.

В публичных корпорациях они назначаются министром внутренних дел, тогда как в компаниях с ограниченной ответственностью их выбирают акционеры.

Управляющие публичных корпораций руководят текущей работой предприятий, но отвечают перед правительством, а не перед собранием акционеров. Ответственность за их работу несет государственный министр. Например, министр энергетики отвечает за состояние добычи угля в стране, министр транспорта - за железнодорожные линии.

Финансы

Так как в публичных корпорациях нет акционеров, то такая организация не может собрать капитал путем выпуска акций. В некоторых странах они получают долгосрочные займы непосредственно от правительства, а краткосрочные - из банков. Некоторые публичные корпорации получают займы из-за рубежа. Государство компенсирует все расходы, в том числе и убытки публичных корпораций.

Публичные корпорации обязаны ежегодно предоставлять отчеты о деятельности и баланс доходов и расходов. Эти документы рассматриваются правительством.

Цели

Если основной задачей деятельности компаний с ограниченной ответственностью является получение прибыли, то цели публичных корпораций совсем другие. Предполагается, что работая в национализированных отраслях, они будут, по крайней мере, самокупаемыми предприятиями, то есть не будут нести постоянных убытков. Их основная задача - работать для общего блага. Это означает, что управляющие должны вести дело так, чтобы оно было максимально эффективно в интересах всего общества, всей страны.

Публичные корпорации должны в значительно большей мере заботиться о социальных последствиях своей деятельности, чем компании с ограниченной ответственностью. Например, корпорация железнодорожных линий не должна допустить закрытия железной дороги в отдаленных сельских районах, это может полностью лишить местных жителей важнейшей транспортной услуги.

Муниципальные предприятия

Местные органы власти также участвуют в управлении предприятиями. Наиболее известным примером в этой области могут служить автомобильные стоянки, за которые отвечают местные власти в относительно крупных городах.

Такие виды городских услуг, как плавательные бассейны, площадки для игр и другие виды услуг, предлагаются и реализуются за деньги местными властями.

Некоторые подобные виды услуг финансируются из бюджета, поскольку цены на них не компенсируют реальных затрат.

Государственное (унитарное) предприятие

Унитарное предприятие - коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней имущество. В форме унитарных могут быть лишь государственные или муниципальные предприятия.

Предприятие, организуемое по решению органов местной власти, относится к категории муниципальных унитарных предприятий. Если оно создается по решению уполномоченного на то государственного органа, то считается государственным унитарным предприятием. Такие предприятия наделяются имуществом с правом хозяйственного владения или оперативного управления.

5. Акционерные компании

Преимущество акционерной формы собственности на данном этапе развития экономики

Акционерная собственность - это закономерный результат процесса развития и трансформации частной собственности, когда на определенном этапе развития масштабы производства, уровень технологии, система организации финансов создают предпосылки для принципиально новой формы организации производства на базе добровольного участия акционеров.

Акционерная форма позволяет привлечь в одно предприятие капиталы многих лиц, причем даже тех, которые сами не могут в силу любых причин заниматься предпринимательской деятельностью. Кроме того, ограничение ответственности размером внесенного вклада вместе с высокой его диверсификацией позволяет вкладывать средства в весьма перспективные, но и в высоко рискованные проекты, существенно ускоряя внедрение достижений научно-технического прогресса. Имеется также множество других положительных сторон акционерной формы собственности, делающие ее поистине универсальной и применимой везде, где есть необходимость и возможность ограничить масштабы ответственности предпринимателя.

Последнее обстоятельство особенно важно в условиях нестабильной экономики, когда непредвиденная обстановка производства может привести к огромным убыткам, долгам, на погашение у которых может не хватить всего имеющегося имущества. Подобной ответственности подвергаются индивидуальные предприниматели и некоторые юридические лица, имеющие другую организационно-правовую форму. Акционерные общества позволяют более эффективно использовать материальные и другие ресурсы, оптимально сочетать личные и общественные интересы всех участников.

Акционерные общества, являющиеся основной формой организации современных крупных предприятий и организаций во всем мире, представляют собой наиболее совершенный правовой механизм по организации экономики на основе объединения имущества частных лиц, корпораций различного вида и иных органов. Основными чертами этого вида общества являются:

- разделение акционерного капитала на равномерные, свободно обращающиеся доли - акции;
- ограничение ответственности участников по обязательствам общества только взносами в капитал общества;
- уставная форма объединения, позволяющая легко менять число участников и размеры акционерного капитала;
- отделение общего руководства от управления самим предприятием, которое сосредотачивается в руках особого органа - правления (дирекции) общества.

Акционерные общества имеют ряд преимуществ по сравнению с другими формами собственности.

Во-первых, общество имеет возможность привлекать средства акционеров для пополнения уставного капитала и расширения своей деятельности, причем эти средства не подлежат возврату (за исключением полной ликвидации общества), так как акции обществом не выкупаются, а лишь перепродаются другим акционерам.

Во-вторых, общее руководство деятельностью общества отделено от конкретного от конкретного управления, что позволяет нанимать и выбирать наиболее подходящих управляющих, директоров, заставляет акционеров серьезно относиться к подбору управляющего персонала, так как каждый акционер отвечает за эффективную работу общества вложенными средствами.

В-третьих, создается возможность реального превращения всего трудового коллектива предприятия в собственников путем приобретения каждым из них акций общества.

В-четвертых, имеется возможность привлечь в состав акционеров своих постоянных контрагентов, создавая при этом общую заинтересованность в результатах деятельности общества. Также и само общество может приобрести ценные бумаги других обществ, образуя при этом целые сети заинтересованных в работе друг друга организаций, связанных отношениями собственности и правом участия в управлении.

Таким образом, акционерное общество, объединяя на единой правовой основе всех участников, обеспечивает уникальную форму реализации коллективной собственности, создавая при этом заинтересованность в конечных результатах работы. Выпуск и распространение акций дает реальную возможность контроля деятельности и управления ею со стороны акционеров.

Принципы организации акционерного общества

Акционерное общество - это одна из организационно-правовых форм предприятий. Оно создается путем централизации денежных средств (объединения капитала) различных лиц, проводимой посредством продажи акций с целью осуществления хозяйственной деятельности и получения прибыли.

Акционерным обществом (далее - общество) в соответствии со статьей 98.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций.

В качестве участников объединения капитала путем создания акционерного общества (участников общества) могут выступать физические и юридические лица.

При этом участники не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Участники, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

В процессе создания общества его учредители объединяют свое имущество на определенных условиях, зафиксированных в учредительных документах общества. На основе такого объединенного капитала в дальнейшем и будет вестись хозяйственная деятельность с целью получения прибыли.

Вкладом участника общества в объединенный капитал могут быть денежные средства, а также любые материальные ценности, ценные бумаги, права пользования природными ресурсами и иные имущественные права, в том числе право на интеллектуальную собственность.

Стоимость вносимого каждым учредителем имущества определяется в денежной форме совместным решением участников общества. Объединенное имущество, оцененное в денежном выражении, составляет уставной капитал общества. Последний разделяется на определенное количество равных долей. Свидетельством о внесении таких долей является акция, а денежное выражение этой доли носит название номинальной стоимости (номинала) акций.

Таким образом, акционерное общество имеет уставной капитал, разделенный на определенное количество акций равной номинальной стоимости, которые эмитируются обществом в обращение на рынок ценных бумаг.

Каждый участник объединенного капитала наделяется количеством акций, соответствующим размеру внесенной им доли.

Владельцы акций - акционеры - являются так называемыми долевыми собственниками.

Акционерное общество - юридическое лицо. Порядок его организации регламентируется законодательством Азербайджанской Республики.

Права юридического лица акционерное общество приобретает с момента его регистрации в Государственной регистрационной палате или другом уполномоченном государственном органе. При регистрации выдается Свидетельство о регистрации акционерного общества, где указываются дата и номер государственной регистрации, название общества, а также наименование регистрирующего органа.

Общество является юридическим лицом и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Общество имеет гражданские права и несет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законодательством Азербайджанской Республики. Видами деятельности, перечень которых определяется законодательством Азербайджанской Республики, общества могут заниматься только на основании соответствующего разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности предусмотрено требование о занятии такой деятельностью как исключительной, то общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) не вправе осуществлять иные виды деятельности, за исключением видов деятельности, предусмотренных специальным разрешением (лицензией) и им сопутствующих.

Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Азербайджанской Республики и за ее пределами.

Фирменное наименование акционерного общества должно содержать его наименование и слова "открытое акционерное общество" или "закрытое акционерное общество".

Ответственность общества

Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Общество не отвечает по обязательствам своих акционеров.

Если несостоятельность (банкротство) общества вызвана действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, то на указанных акционеров или других лиц в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Функционирование акционерного общества осуществляется с обязательным соблюдением условий хозяйственной деятельности, установленных законодательством.

Как юридическое лицо общество является собственником:
- имущества, переданного ему учредителями;

- продукции, произведенной в результате хозяйственной деятельности; полученных доходов и другого имущества, приобретенного им в процессе своей деятельности.

Общество обладает полной хозяйственной самостоятельностью в определении формы управления, принятия хозяйственных решений, сбыта, установления цен, оплаты труда и распределения прибыли.

Срок деятельности общества не ограничен или же устанавливается его участниками.

Акционерное общество создается и действует на основе устава - документа, в котором определены предмет и цели создания общества, его устройство, порядок управления делами, права и обязанности каждого совладельца.

При объединении своих вкладов участники общества заключают соглашение о порядке ведения, пользования и распоряжения объединенным имуществом, т.е. общей собственностью.

Деятельность общества не ограничивается установленной в уставе. Любая сделка, не противоречащая действующему законодательству, признается действительной, даже если она выходит за определенные уставом пределы.

Вся дальнейшая деятельность акционерного общества строится на обязательном выполнении регламентированных уставом положений.

Устав и все вносимые в него, с согласия акционеров, изменения и дополнения должны быть обязательно зарегистрированы в уполномоченных на то государственных органах.

Несостоятельность (банкротство) общества считается вызванной действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, только в случае, если они использовали указанные право и (или) возможность в целях совершения обществом действия, заведомо зная, что вследствие этого наступит несостоятельность (банкротство) общества.

Государство и его органы не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не отвечает по обязательствам государства и его органов.

Порядок создания акционерного общества

Акционерное общество может быть создано одним лицом (физическим или юридическим лицом) или состоять из одного лица (физического или юридического лица) в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения. Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Акционерное общество считается созданным с момента его государственной регистрации.

Учреждение общества

Создание акционерного общества охватывает проведение учредительного собрания и заключение договора (в случае, если общество создается одним учредителем) или принятие решения о создании акционерного общества (при создании акционерного общества одним лицом), распределение акций между учредителями и подготовку (принятие) устава.

При создании акционерного общества учредительное собрание проводится в сроки, предусмотренные заключенным между учредителями договором, распределении всех акций акционерного общества между учредителями. Учредительное собрание полномочно при участии всех учредителей или их представителей (есть кворум). При отсутствии кворума собрание проводится повторно. При отсутствии кворума и на повторно проводимом учредительном собрании создание акционерного общества признается участвующими в заседании учредителями или их представителями несостоявшимся, а решение об этом в течение семи дней доводится до сведения всех учредителей.

Учредительное собрание, проводимое при создании акционерного общества:

- утверждает стоимость не являющегося деньгами имущества, направленного на оплату акций, размещаемых при создании акционерного общества;
- принимает решение о создании акционерного общества и утверждает его устав;
- организует управленческий, контрольный и исполнительный органы акционерного общества;
- решает не противоречащие законодательству и заключенному между учредителями договору другие вопросы, связанные с созданием акционерного общества и началом деятельности общества.

На учредительном собрании акционерного общества решения об учреждении общества, утверждении устава, утверждении стоимости не являющегося деньгами имущества, направленного на оплату акций, размещаемых при создании акционерного общества, формировании управленческих, контрольных и исполнительных органов принимаются учредителями единогласно, а по другим вопросам — простым большинством голосов.

Выпуск и государственная регистрация акций при учреждении акционерного общества осуществляются в порядке, установленном законодательством о ценных бумагах.

Учредители общества несут совместную ответственность в связи с созданием акционерного общества и за обязательства, возникшие до его государственной регистрации.

Реорганизация общества

Реорганизация общества может быть осуществлена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования.

Общество считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации общества путем присоединения к другому обществу первое из них считается реорганизованным с момента внесения органом государственной регистрации в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного общества.

Не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации общество в письменной форме уведомляет об этом своих кредиторов. Кредитор вправе требовать от общества прекращения или досрочного исполнения обязательств и возмещения убытков путем письменного уведомления в срок, не позднее 30 дней с даты направления обществом кредиторам уведомления о реорганизации в форме слияния, присоединения или преобразования; не позднее 60 дней с даты направления обществом кредиторам уведомления о реорганизации в форме разделения или выделения.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного общества, то вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного общества перед его кредиторами.

Типы акционерных обществ

Общество может быть открытым или закрытым, что отражается в его уставе и фирменном наименовании.

Акционеры **открытого общества** могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров этого общества. Такое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики. Открытое общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, за исключением случаев, когда возможность проведения закрытой подписки ограничена уставом общества или требованиями правовых актов Азербайджанской Республики.

Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 2.000 манатов.

Число акционеров открытого общества не ограничено.

Основными характеристиками открытого общества являются масштабы объединенного капитала и большое количество владельцев. Основная идея, которая обычно преследуется при создании такой формы частного предприятия, заключается в привлечении и концентрации больших денежных средств (капитала) физических и юридических лиц с целью их использования для получения прибыли.

Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается **закрытым обществом**. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Уставный капитал открытого акционерного общества не может быть менее 4.000 манатов.

Число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти. В случае, если число акционеров закрытого общества превысит установленный настоящим пунктом предел, указанное общество в течение одного года должно преобразоваться в открытое. Если число его акционеров не уменьшится до установленного настоящим пунктом предела, общество подлежит ликвидации в судебном порядке.

Акционеры закрытого общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения другому лицу. Уставом общества может быть предусмотрено преимущественное право общества на приобретение акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

Порядок и сроки осуществления преимущественного права приобретения акций, продаваемых акционерами, устанавливаются уставом общества.

Устав акционерного общества

Устав общества является учредительным документом общества.

Требования устава общества обязательны для исполнения всеми органами общества и его акционерами.

Устав общества должен содержать следующие сведения:

- полное и сокращенное фирменные наименования общества;
- место нахождения общества;
- тип общества (открытое или закрытое);
- количество, номинальную стоимость, категории (обыкновенные, привилегированные) акций и типы привилегированных акций, размещаемых обществом;
- размер уставного капитала общества;
- структуру и компетенцию органов управления общества и порядок принятия ими решений;
- порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается органами управления общества квалифицированным большинством голосов или единогласно;
- сведения о филиалах и представительствах общества;

Уставом общества могут быть установлены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному акционеру.

Устав общества может содержать другие положения, не противоречащие законодательству Азербайджанской Республики.

Внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции осуществляется по решению общего собрания акционеров. Внесение в устав общества изменений, связанных с уменьшением уставного капитала общества, осуществляется на основании решения об уменьшении уставного капитала общества, принятого общим собранием акционеров.

Внесение в устав общества изменений, связанных с увеличением уставного капитала общества, осуществляется на основании решения об увеличении уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций, принятого общим собранием акционеров или советом директоров (наблюдательным советом) общества, если в соответствии с решением общего собрания акционеров или уставом общества последнему принадлежит право принятия такого решения, и решения совета директоров (наблюдательного совета) общества об утверждении итогов размещения дополнительных акций.

Увеличение уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций регистрируется в размере номинальной стоимости размещенных дополнительных акций. При этом количество объявленных акций определенных категорий и типов должно быть уменьшено на число размещенных дополнительных акций этих категорий и типов.

Ликвидация акционерного общества

Общество может быть ликвидировано добровольно в порядке, установленном Гражданским кодексом Азербайджанской Республики.

Общество может быть ликвидировано по решению суда по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Азербайджанской Республики.

Ликвидация общества влечет за собой его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

В случае добровольной ликвидации общества совет директоров (наблюдательный совет) ликвидируемого общества выносит на решение общего собрания акционеров вопрос о ликвидации общества и назначении ликвидационной комиссии.

Общее собрание акционеров добровольно ликвидируемого общества принимает решение о ликвидации общества и назначении ликвидационной комиссии.

С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят все полномочия по управлению делами общества. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого общества выступает в суде.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о регистрации юридических лиц, сообщение о ликвидации общества, порядке и сроках для предъявления требований его кредиторами.

Срок для предъявления требований кредиторами не может быть менее двух месяцев с даты опубликования сообщения о ликвидации общества. В случае, если на момент принятия решения о ликвидации общества не имеет обязательств перед кредиторами, его имущество распределяется между акционерами.

Ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также в письменной форме уведомляет кредиторов о ликвидации общества.

По окончании срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого общества, предъявленных кредиторами требованиях, а также результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается общим собранием акционеров по согласованию с органом, осуществившим государственную регистрацию ликвидируемого общества.

Если имеющихся у ликвидируемого общества денежных средств недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу иного имущества общества с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается общим собранием акционеров по согласованию с органом, осуществившим государственную регистрацию ликвидируемого общества.

Оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией между акционерами.

Ликвидация общества считается завершенной, а общество - прекратившим существование с момента внесения органом государственной регистрации соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Формирование уставного капитала и ценные бумаги общества

Уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Номинальная стоимость всех обыкновенных акций общества должна быть одинаковой.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Акция - это ценная бумага, подтверждающая право ее держателя на долю в уставном капитале акционерного общества и, следовательно, на все права, вытекающие из права собственности на нее.

Акции выпускаются (эмитируются) акционерным обществом, как было отмечено выше, в целях привлечения дополнительных денежных средств для своей деятельности, осуществляемой через их реализацию физическим (гражданам) и юридическим (организациям) лицам.

Решение об увеличении уставного капитала общества принимается самими участниками общества (акционерами) в лице Общего собрания акционеров.

Условия эмиссии (выпуска) акций, в том числе их количество, форма выпуска, а также права, которые будут иметь владельцы этих акций, фиксируются в уставе общества и в специальном документе - проспекте эмиссии акций.

Акция является бессрочным документом. Срок ее обращения ограничен только сроком существования общества, выпустившего ее.

Права акционеров гарантируются положениями, закрепленными в законодательных и нормативных актах Азербайджанской Республики. В общем случае акционеру могут быть предоставлены следующие права:

- право участвовать в управлении обществом;
- право на получение части прибыли общества;
- право на получение части имущества при ликвидации общества;
- право свободного распоряжения акциями;
- право на получение информации о деятельности общества и др.

Объем прав, которые предоставляются владельцу акции, зависит от того, к какой категории (типу) она принадлежит, а именно является ли она обыкновенной или привилегированной.

Как правило, все перечисленные выше права имеют держатели обыкновенных (простых) акций.

Привилегированные акции - это акции, владельцы которых имеют ряд привилегий по сравнению с держателями обыкновенных акций. Перечень этих привилегий устанавливается в уставе общества и в проспекте эмиссии этих акций. Номинальная стоимость размещенных привилегированных акций не должна превышать 25 процентов от уставного капитала общества.

Акционеры - владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено законодательством Азербайджанской Республики или уставом общества для определенного типа привилегированных акций общества. Акционеры - владельцы привилегированных акций участвуют в общем собрании акционеров с правом голоса при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества. Акционеры - владельцы привилегированных акций определенного типа приобретают право голоса при решении на общем собрании акционеров вопросов о внесении изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих права акционеров - владельцев этого типа привилегированных акций, включая случаи определения или увеличения размера дивиденда и (или) определения или увеличения ликвидационной стоимости, выплачиваемых по привилегированным акциям предыдущей очереди, а также предоставления акционерам - владельцам иного типа привилегированных акций преимуществ в очередности выплаты дивиденда и (или) ликвидационной.

Привилегированные акции общества одного типа предоставляют акционерам - их владельцам одинаковый объем прав и имеют одинаковую номинальную стоимость.

Все акции общества являются именованными. Движение именной акции, т.е. смена ее держателя, отмечается в строгом порядке в специальном документе - реестре акционеров акционерного общества. Использовать права, вытекающие из факта владения именной акцией, может только лицо, занесенное в

реестр, или его полномочный представитель. Поэтому для юридического оформления вступления в права, вытекающие из владения акциями, все акционеры должны быть зарегистрированы в реестре акционеров общества.

При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей.

Уставом общества должны быть определены количество и номинальная стоимость акций, приобретенных акционерами (размещенные акции). Уставом общества могут быть определены количество и номинальная стоимость акций, которые общество вправе размещать дополнительно к размещенным акциям (объявленные акции).

В уставе общества должны быть определены размер дивиденда и (или) стоимость, выплачиваемая при ликвидации общества (ликвидационная стоимость) по привилегированным акциям каждого типа. Размер дивиденда и ликвидационная стоимость определяются в твердой денежной сумме или в процентах к номинальной стоимости привилегированных акций. Размер дивиденда и ликвидационная стоимость по привилегированным акциям считаются определенными также, если уставом общества установлен порядок их определения. Владельцы привилегированных акций, по которым не определен размер дивиденда, имеют право на получение дивидендов наравне с владельцами обыкновенных акций.

Если уставом общества предусмотрены привилегированные акции двух и более типов, то уставом общества должна быть также установлена очередность выплаты дивидендов и ликвидационной стоимости по каждому типу привилегированных акций.

Уставом общества может быть установлено, что невыплаченный или не полностью выплаченный дивиденд по привилегированным акциям определенного типа, размер которого определен в уставе, накапливается и выплачивается впоследствии (кумулятивные привилегированные акции).

В уставе общества могут быть определены также возможность и условия конвертации привилегированных акций определенного типа в обыкновенные акции или привилегированные акции иных типов.

Общество вправе в соответствии с его уставом размещать облигации и иные ценные бумаги, предусмотренные правовыми актами Азербайджанской Республики о ценных бумагах.

Размещение обществом облигаций и иных ценных бумаг как правило осуществляется по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Акции общества при его учреждении должны быть полностью оплачены в течение срока, определенного уставом общества.

Учет акций в акционерном обществе

Учет формирования уставного капитала акционерного общества

В соответствии со статьей 103. Гражданского кодекса уставный капитал акционерного общества состоит из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Минимальный предел уставного капитала акционерного общества установлен постановлением Кабинета министров Азербайджанской Республики №: 224 от 23 декабря 2000 года:

* для акционерных обществ закрытого типа - в размере 10 миллионов манатов;

* для акционерных обществ открытого типа - в размере 20 миллионов манатов.

Учредители акционерного общества обязаны на момент регистрации общества полностью внести уставный капитал общества. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей.

Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путем зачета требований к обществу.

На основании решения общего собрания в бухгалтерском учете акционерного общества производится запись о величине объявленного уставного капитала:

Дт 75, Кт 85.

По мере внесения акционерами оплаты за акции в различной форме (денежными средствами, ценными бумагами, зданиями, сооружениями, оборудованием, материалами, нематериальными активами (правами) и т.д. происходит уменьшение этой задолженности, а на соответствующие счета приходуются ценности, принятые в оплату за акции:

Дт 01, 04, 06, 10, 50, 51, 52, 58 и т.д., Кт 75.

Таким образом, по балансу любого обычного акционерного общества всегда можно определить, насколько оплачен его уставный капитал. Запись по дебету счета 75 фиксирует размер не оплаченной акционерами части уставного капитала. Запись по кредиту счета 85 отражает величину объявленного уставного капитала.

Учет акций на счете 85 ведется отдельно по обыкновенным и привилегированным акциям по их номинальному значению.

В случае если акции продаются при первичном размещении по цене, превышающей номинал, то образуется эмиссионный доход, который отражается на субсчете 87-2 "Эмиссионный доход" счета 87 "Добавочный капитал" следующим образом:

Дт 01, 04, 06, 10, 50, 51, 52, 58, Кт 87 на сумму положительной разницы между ценой подписки и номиналом.

В дальнейшем эмиссионный доход расходуется на погашение разницы между продажной ценой и номинальным значением акции при первичном размещении ниже номинала.

При продаже акций на иностранную валюту задолженность акционеров в иностранной валюте учитывается в сумме манатного эквивалента, исчисленного по курсу Национального банка Азербайджанской Республики на дату принятия его к учету по счету 75. Фактически поступившие средства регистрируются по дебету счета 52 "Валютный счет". При этом может возникнуть разрыв между датой принятия валютного вклада к учету и днем фактического внесения вклада. В подобном случае будет необходим учет возникающих курсовых разниц:

Дт 75, Кт 83-4 на сумму курсовой разницы.

При взносе в уставный капитал основными средствами производятся проводки:

Дт 01, Кт 75 на согласованную стоимость основного средства.

Учет увеличения величины уставного капитала

В соответствии со статьей 104 Гражданского кодекса акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров увеличить уставный капитал путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций.

Увеличение величины уставного капитала может происходить разными путями в зависимости от источника увеличения. Это могут быть как внешний источник - привлечение новых акционеров, так и внутренние источники (взносы акционеров, прибыль - чистая или прошлых лет, итоги переоценки основных средств, спецфонды и др.).

Привлечение новых акционеров, а также взносы существующих отражаются так же, как и при учреждении акционерного общества. Расширение уставного капитала отражается проводкой:

Дт 75, Кт 85 на величину прироста уставного капитала.

Оплата акций оформляется следующим образом:

Дт 01, 04, 06, 10, 50, 51, 52, 58, Кт 75.

Прирост уставного капитала за счет нераспределенной прибыли отчетного года отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

Дт 88-1, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Прирост уставного капитала за счет нераспределенной прибыли прошлых лет отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

Дт 88-2, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Прирост уставного капитала за счет итогов переоценки основных фондов фиксируется проводками:

Дт 87, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Прирост уставного капитала за счет фондов специального назначения отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

Дт 88-3, 88-4, 88-5, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Если взносы потенциальных покупателей акций поступили до регистрации новой величины уставного капитала, то их необходимо отнести на счет 96 "Целевые финансирования и поступления" с последующим зачислением на оплату уставного капитала:

Дт 50, 51, Кт 96;
Дт 96, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Прирост уставного капитала за счет резервного капитала отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

Дт 86, Кт 75;
Дт 75, Кт 85.

Изменение номинальной стоимости акций без изменения величины уставного капитала является технической операцией и фиксируется только записями в аналитическом учете.

Учет уменьшения величины уставного капитала

В соответствии со статьей 105 Гражданского кодекса акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров уменьшить уставный капитал путем уменьшения номинальной стоимости акций либо путем покупки части акций в целях сокращения их общего количества.

Уменьшение уставного капитала общества допускается после уведомления всех его кредиторов. При этом кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Уменьшение уставного капитала акционерного общества путем покупки и погашения части акций допускается, если такая возможность предусмотрена в уставе общества.

Уменьшение величины уставного капитала отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

- при недостаточной оплате уставного капитала для приведения его в соответствие с его оплаченной частью:

Дт 85, Кт 75 уставный капитал уменьшается на сумму недоплаты.

- при аннулировании акций после выкупа их у акционеров:

Дт 56, Кт 51 на сумму приобретения;
Дт 87, Кт 56 погашение отрицательной курсовой разницы за счет эмиссионного дохода;
Дт 85, Кт 56 уменьшение уставного капитала на сумму номинальной стоимости ликвидированных акций.

- при уменьшении номинала акций:

Дт 85, Кт 75;

Выкуп и перепродажа собственных акций

Акционерное общество вправе покупать и продавать свои акции.

Покупка акций у акционеров отражается в бухгалтерском учете следующим образом:

Дт 56, Кт 51 на сумму приобретения;
Дт 87 (56), Кт 56(87) на курсовую разницу (разницу между номинальной стоимостью и ценой приобретения).

Продажа акций после выкупа их у акционеров отражается проводками:

Дебет 51, Кредит 56 на продажную стоимость акций;
Дебет 56(87), Кредит 87(56) на курсовую разницу (разницу между номинальной стоимостью и ценой продажи).

Учет выплаты дивидендов

Дивиденды выплачиваются акционерным обществом акционерам за счет чистой прибыли, оставшейся после уплаты налогов и иных обязательных платежей.

Начисление и выплата дивидендов отражается в бухгалтерском учете следующими записями:

Дт 88, Кт 75	начислены дивиденды;
Дт 75 Кт 68	начислен налог у источника (10 %).
Дт 75 Кт 68	дивиденды выплачены.

Управление Обществом

Высшим органом управления акционерным обществом является общее собрание его акционеров. К исключительной компетенции общего собрания акционеров относятся:

- изменение устава общества и размера уставного капитала общества;
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);
- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибылей и убытков;
- принятие решения о реорганизации или ликвидации общества.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

В обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров (наблюдательный совет). В случае создания совета директоров (наблюдательного совета) уставом общества должна быть определена его исключительная компетенция. Вопросы, отнесенные уставом к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета), не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров. К компетенции исполнительного органа общества относится решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления обществом, определенную настоящим Кодексом или уставом общества. По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

Компетенция органов управления акционерным обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с Гражданским кодексом Азербайджанской Республики и уставом общества.

При опубликовании годового отчета и баланса, акционерное общество должно для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности ежегодно привлекать профессионального аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом или его участниками. Аудиторская проверка деятельности акционерного общества должна быть проведена во всякое время по требованию акционеров, совокупная доля которых в уставном капитале составляет десять или более процентов. Порядок проведения аудиторских проверок деятельности акционерного общества определяется законом и уставом общества.

Созыв общего собрания акционеров

Общее собрание акционеров может быть очередным и внеочередным.

Обыкновенное общее собрание акционеров созывается не реже чем один раз в год (ежегодное общее собрание).

Ежегодное общее собрание акционеров созывается советом директоров (наблюдательным советом) не позднее чем по истечении шести месяцев после завершения финансового года, о чем акционерам направляется уведомление. Если общество не имеет совета директоров (наблюдательного совета), созыв общего собрания акционеров осуществляется исполнительным органом общества.

За сорок пять дней до созыва общего собрания акционеров в средствах массовой информации публикуется сообщение о созыве собрания (за исключением случаев созыва общего собрания акционеров закрытого акционерного общества), а также акционерам или номинальным держателям направляется письменное уведомление об этом. Номинальный держатель должен обеспечить доведение данного уведомления до акционера.

В уведомлении о созыве общего собрания акционеров указываются:

- название и место нахождения общества;
- дата, время и адрес проведения общего собрания акционеров;
- повестка дня общего собрания акционеров;

- порядок ознакомления с материалами по повестке дня общего собрания акционеров.

Внеочередное общее собрание акционеров созывается исполнительным органом общества по собственной инициативе совета директоров (наблюдательного совета) или ревизионной комиссии (ревизора), либо по письменному требованию акционеров, обладающих десятью процентами голосовых акций. В случае, если общество не имеет совета директоров (наблюдательного совета), внеочередное общее собрание акционеров созывается по инициативе исполнительного органа.

В требовании о созыве внеочередного общего собрания акционеров указываются вопросы, предложенные в повестку дня. Данные вопросы непременно должны быть внесены в повестку дня собрания.

Со дня поступления требования (инициативы) о созыве внеочередного общего собрания акционеров исполнительный орган должен:

- назначив в течение трех рабочих дней время и место общего собрания акционеров, опубликовать объявление в средствах массовой информации, за исключением случаев созыва общего собрания акционеров закрытого акционерного общества;

- в течение пяти рабочих дней направить акционерам уведомления о созыве общего собрания акционеров;

- не ранее чем по истечении тридцати дней, и не позднее чем по истечении сорока пяти дней, обеспечить проведение общего собрания акционеров.

Кворум на общем собрании акционеров

Общее собрание полномочно при участии в общем собрании акционеров владельцев шестидесяти процентов голосовых акций.

При отсутствии кворума на общем собрании акционеров общее собрание созывается вновь. При этом повестка дня общего собрания не меняется. Вновь созванное общее собрание полномочно при участии владельцев 40 процентов голосовых акций.

При отсутствии кворума на вновь созванном собрании общее собрание созывается повторно, без изменения повестки дня. Повторно созванное общее собрание полномочно при участии владельцев 25 процентов голосовых акций.

В случае отсутствия обеспечения кворума для проведения повторно созванного общего собрания общество может быть упразднено решением общего собрания, независимо от кворума, или решением суда.

Порядок участия акционеров в общем собрании

Акционер осуществляет право участия в общем собрании непосредственно сам или через представителя. При этом представитель акционера должен иметь доверенность, составленную в установленном законодательством порядке.

Акционер, точно и безоговорочно выразив отношение к вопросу повестки дня общего собрания (за, против, воздержался), с заверением подписи в установленном (нотариальном и прочее) законодательством порядке может посредством письменного документа принять заочное участие в голосовании, если это предусмотрено уставом общества.

Регламент заочного голосования устанавливается уставом общества.

Если акция находится в общей совместной собственности нескольких лиц, полномочие голосования на общем собрании в установленном законодательством порядке возлагается на одного из ее собственников или их общего представителя.

Голосование на общем собрании акционеров осуществляется по принципу "одна голосовая акция — один голос".

Совет директоров (наблюдательный совет) акционерного общества

В обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров (наблюдательный совет). Совет директоров (наблюдательный совет) общества осуществляет в пределах своих полномочий общее руководство и контроль за деятельностью общества.

Численность членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и требования к ним устанавливаются уставом общества.

В случае, если состав совета директоров (наблюдательного совета) общества сократится до половины числа, предусмотренного уставом, то в течение тридцати календарных дней созывается внеочередное общее собрание общества, на котором в совет директоров (наблюдательный совет) избираются новые члены.

Члены совета директоров (наблюдательного совета) общества избираются на общем собрании в предусмотренном настоящим Кодексом и уставом общества порядке не более чем на три года.

Член совета директоров (наблюдательного совета) общества должен быть физическим лицом. В члены совета директоров (наблюдательного совета) также может избираться лицо, не являющееся акционером общества, если уставом не предусмотрен другой случай. Члены исполнительных органов (единоличный исполнительный орган) общества не могут избираться членами совета директоров (наблюдательного совета).

Досрочное прекращение полномочий совета директоров (наблюдательного совета) или его члена может осуществляться решением общего собрания.

Председатель совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества избирается общим собранием акционеров из числа членов совета директоров (наблюдательного совета). Председатель совета директоров (наблюдательного Совета) руководит советом.

Председатель совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества созывает его заседания не реже одного раза в три месяца и председательствует на заседаниях. Заседание совета директоров (наблюдательного совета) созывается председателем совета и по требованию ревизионной комиссии (ревизора), исполнительного органа, членов совета общества и других лиц, могущих быть установленными уставом. Правила проведения заседания совета устанавливаются уставом общества.

На заседаниях совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества каждый член обладает одним голосом, решения принимаются простым большинством голосов. В случае, если голоса разделяются поровну, голос председателя совета считается решающим при принятии или отклонении решения.

При созыве заседания совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества составляется протокол, в котором отражены место, время, участники, повестка дня заседания, обзор выступлений, результаты голосования и решения. Данный протокол подписывается председателем совета.

Исполнительный орган акционерного общества

Члены совета директоров (наблюдательного совета) не могут избираться в исполнительный орган общества.

К полномочиям исполнительного органа общества относятся все вопросы, не отнесенные Гражданским кодексом и уставом к исключительным полномочиям органов управления общества.

Численность и состав коллегиального исполнительного органа общества, а также правила его деятельности устанавливаются уставом.

Члены исполнительного органа общества с согласия общего собрания общества или совета директоров (наблюдательного совета) могут одновременно занимать должность в другой организации, если это не противоречит законодательству.

В случае, если в результате заключения той или иной сделки личные интересы члена исполнительного органа общества входят в противоречие с интересами общества, он должен уведомить об этом совет директоров (наблюдательный совет). Заключение данной сделки может осуществляться лишь на основании соответствующего решения совета директоров (наблюдательного совета).

Член исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета) общества, прежде чем заключить сделку находящимися в его собственности ценными бумагами, должен обнародовать сообщение об этом в средствах массовой информации.

Акционер, обладающий двадцатью процентами акций общества, не может избираться членом исполнительного органа общества.

Ревизионная комиссия (ревизор) акционерного общества

В обществах, число акционеров которых превышает пятьдесят, для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью на общем собрании избирается (назначается) ревизионная комиссия (ревизор). Ревизионная комиссия (ревизор) может избираться (назначаться) и в обществах, число акционеров которых не превышает пятидесяти, если это предусмотрено уставом общества.

Правила формирования ревизионной комиссии (ревизора) общества, ее состав и порядок деятельности устанавливаются уставом общества.

В члены ревизионной комиссии (в качестве ревизора) общества избираются физические лица. Член ревизионной комиссии (ревизор) не может являться акционером общества, членом совета директоров (наблюдательного совета) и исполнительных органов общества.

Срок полномочий членов ревизионной комиссии (ревизора) общества устанавливается уставом на срок, не превышающий три года.

Ревизия финансово-хозяйственной деятельности общества осуществляется по инициативе ревизионной комиссии (ревизора) общества на общем собрании или решением совета директоров (наблюдательного совета) либо по требованию акционеров, владеющих более чем десятью процентами голосовых акций общества, и исполнительного органа общества.

По требованию ревизионной комиссии (ревизора) общества все органы и должностные лица общества должны представить документы, связанные с финансово-хозяйственной деятельностью общества.

6. Право собственности

Содержание и понятие права собственности

В обществе с государственно-правовой надстройкой экономические отношения собственности неизбежно получают юридическое закрепление. Это выражается как в системе правовых норм, регулирующих указанные отношения и образующих институт права собственности, так и в закреплении определенной меры юридической власти за конкретным лицом, являющимся собственником данной вещи. В первом случае говорят о праве собственности в объективном смысле, во втором — в субъективном смысле, или о субъективном праве собственности.

Чтобы определить право собственности в объективном смысле необходимо выявить специфические признаки, присущие субъективному праву собственности. Выявление указанных признаков позволит отразить их в определениях права собственности, как в объективном, так и в субъективном смысле.

Содержание права собственности составляют принадлежащие собственнику правомочия по **владению, пользованию и распоряжению** вещью. Указанные правомочия, как и субъективное право собственности в целом, представляют собой юридически обеспеченные возможности поведения собственника, они принадлежат ему до тех пор, пока он остается собственником. В тех случаях, когда собственник не в состоянии эти правомочия реально осуществить (например, при аресте его имущества за долги или когда имуществом незаконно владеет другое лицо), он не лишается ни самих правомочий, ни права собственности в целом. Чтобы раскрыть содержание права собственности, необходимо дать определение каждого из принадлежащих собственнику правомочий. Начнем с владения.

Правомочие владения — это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства собственника над вещью. Речь при этом идет о хозяйственном господстве над вещью, которое вовсе не требует, чтобы собственник находился с ней в непосредственном соприкосновении. Например, уезжая в длительную командировку, собственник продолжает оставаться владельцем находящегося в его квартире вещей.

Владение вещью может быть законным и незаконным. Законным называется владение, которое опирается на какое-либо правовое основание, т.е. на юридический титул владения. Законное владение часто именуют титульным. Незаконное владение на правовое основание не опирается, а потому является беститульным. Вещи, по общему правилу, находятся во владении тех, кто имеет то или иное право на владение ими. Указанное обстоятельство позволяет при рассмотрении споров по поводу вещи исходить из презумпции законности фактического владения. Иными словами, тот, у кого вещь находится, предполагается имеющим право на владение ею, пока не доказано обратное. Незаконные владельцы, в свою очередь, подразделяются на **добросовестных и недобросовестных**. Владелец добросовестен, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения. Владелец недобросовестен, если он об этом знал или должен был знать.

Правомочие пользования - это юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производительного потребления. Нередко одна и та же вещь может использоваться как в целях личного потребления, так и в производственных целях. Так, швейную машину можно использовать для пошива одежды не только своей семье, но и на сторону за плату. Правомочие пользования обычно опирается на правомочие владения. Но иногда можно пользоваться вещью, и не владея ею. Например, ателье по прокату музыкальных инструментов сдает их напрокат с тем, что пользование инструментом происходит в помещении ателье, скажем, в определенные дни и часы. То же и при пользовании игровыми автоматами.

Правомочие распоряжения - это юридически обеспеченная возможность определить судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи. Не вызывает сомнений, что в тех случаях, когда собственник продает свою вещь, сдает ее внаем, в залог, передает в виде вклада в хозяйственное общество или товарищество или в качестве пожертвования в благотворительный фонд, он осуществляет распоряжение вещью. Значительно сложнее юридически квалифицировать действия собственника в отношении вещи, когда он уничтожает вещь, ставшую ему ненужной, либо выбрасывает ее, или когда вещь по своим свойствам рассчитана на использование лишь в одном акте производства или потребления. Если собственник уничтожает вещь или выбрасывает ее, то он распоряжается вещью путем совершения односторонней сделки, поскольку воля собственника направлена на отказ от права собственности. Но если право собственности прекращается в результате однократного использования вещи, то воля собственника направлена вовсе не на то, чтобы прекратить право собственности, а на то, чтобы извлечь из вещи ее полезные свойства. Поэтому в указанном случае имеет место осуществление только права пользования вещью, но не права распоряжения ею.

Раскрытие содержания права собственности еще не завершается определением принадлежащих собственнику правомочий. Дело в том, что одноименные правомочия могут принадлежать не только собственнику, но и иному лицу, в том числе носителю права хозяйственного ведения или права пожизненного наследуемого владения. Необходимо поэтому выявить специфический признак, который присущ указанным правомочиям именно как правомочиям собственника. Он состоит в том, что

собственник принадлежащие ему правомочия осуществляет по своему усмотрению. Применительно к праву собственности, осуществление права по своему усмотрению, в том числе и распоряжение им, означает, что власть (воля) собственника опирается непосредственно на закон и существует независимо от власти всех других лиц в отношении той же вещи. Власть же всех других лиц не только опирается на закон, но и зависит от власти собственника, обусловлена ею.

Право собственности относится к числу исключительных прав. Это значит, что собственник наделен правом исключать воздействие всех третьих лиц на закрепленную за ним в отношении принадлежащего ему имущества сферу хозяйственного господства, в том числе и с помощью мер самозащиты.

Сказанное, однако, не означает, что власть собственника в отношении принадлежащей ему вещи безгранична. В соответствии с дозволительной напряженностью гражданско-правового регулирования собственник действительно может совершать в отношении своего имущества любые действия, но только не противоречащие законам и иным правовым актам. Собственник обязан принимать меры, предотвращающие ущерб здоровью граждан и окружающей среде, который может быть нанесен при осуществлении его прав. Он должен воздерживаться от поведения, приносящего беспокойство его соседям и другим лицам, и тем более от действий, совершаемых исключительно с намерением причинить кому-то вред. Кроме того, собственник не должен выходить за общие пределы осуществления гражданских прав, установленные статьей 16 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

На собственника также возлагается обязанность в случаях, на условиях и в пределах, предусмотренных законом и иными правовыми актами, допускать ограниченное пользование его имуществом другими лицами. Указанные обстоятельства подлежат учету при формулировании общего определения права собственности. Наконец, давая определение права собственности, следует опираться на общее определение субъективного гражданского права, которое распространяется и на право собственности. Применительно к праву собственности это общее определение должно быть конкретизировано с учетом присущих праву собственности специфических признаков.

Исходя из ранее изложенных положений, дадим определение субъективного права собственности.

Право собственности в субъективном смысле означает юридически обеспеченную возможность для лица, присвоившего имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению в тех рамках, которые установил законодатель (статья 152 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Правомочия владения, пользования и распоряжения включают в себя возможность только таких действий, которые служат реализации целей, предусмотренных законодателем. Такими целями являются сохранность и улучшение имущества, использование его по прямому назначению и возможность для собственника распорядиться имуществом наиболее полным образом.

В отличие от обладателей иных вещных прав правомочия владения, пользования и распоряжения возникают у собственника одновременно, на основании юридических фактов, предусмотренных законом (приватизация, договор с прежним собственником об отчуждении вещи, создание новой вещи и т.д.).

Наличие указанных правомочий, перечисленных в статье 152.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, является необходимым, но еще недостаточным признаком для определения субъективного права собственности. Поэтому в статьях 152.5, 152.7, 152.8, 152.10 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики законодатель дополняет определение указанием на действия.

В отличие от права собственности в объективном смысле право собственности в субъективном смысле возникает у конкретного лица только в результате его действий по присвоению индивидуально-определенных предметов. Юридическими фактами, в результате которых возникает право собственности в субъективном смысле, являются разнообразные сделки (например, купля-продажа, принятие наследства), создание новой вещи, давность владения имуществом и т.д.

Право собственности в субъективном смысле отличается от иных субъективных прав на конкретные вещи тем, что опирается непосредственно на закон и заранее не ограничено во времени. Другие (обязательственные) права на имущество, например, вытекающие из договоров хранения, найма, залога и др., возникая по воле собственника, имеют срочный характер.

Защита права собственности со стороны государства носит абсолютный характер. Это означает, что каждый, кто без ведома собственника завладеет либо совершит иные неправомерные действия над его имуществом, будет обязан вернуть имущество, прекратить такие действия, возместить убытки, причиненные собственнику (статья 157 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Субъекты права собственности

Субъектами права собственности на все виды движимого и недвижимого имущества могут быть юридические и физические лица, муниципальные образования и Азербайджанская Республика.

Виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности, определяются законодательством.

Особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, находится ли имущество в собственности

физического или юридического лица, в собственности Азербайджанской Республики или муниципального образования, могут устанавливаться лишь законом.

Права всех собственников защищаются равным образом.

Право собственности физических и юридических лиц

В собственности физических и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которые в соответствии с законом не могут принадлежать физическим или юридическим лицам.

Количество и стоимость имущества, находящихся в собственности физических и юридических лиц, не ограничивается, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законодательством.

Коммерческие и некоммерческие организации, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

Право государственной собственности

Государственной собственностью является имущество, принадлежащее Азербайджанской Республике на праве собственности.

Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности физических, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью.

Средства государственного бюджета являются собственностью Азербайджанской Республики.

Государство может передать имущество, находящееся в его собственности, в собственность физических и юридических лиц в порядке, предусмотренном законом о приватизации государственной собственности.

Право муниципальной собственности

Имущество, принадлежащее муниципальным образованием на правах собственности, является муниципальной собственностью.

Средства местного бюджета являются муниципальной собственностью.

Защита собственности

Собственник вправе требовать признания его права на собственность.

Собственник вправе требовать возвращения своей собственности из незаконного владения другого лица.

Если посягательство на имущество или другие препятствия совершаются без взимания имущества или без лишения прав на него, собственник вправе потребовать от посягателя прекратить эти действия. При продолжении таких действий собственник может требовать их прекращения через суд.

Требую возвращения имущества из незаконного владения другого лица, собственник вправе требовать возвращения или возмещения всех доходов, которые были получены или могли быть получены этим лицом в течение всего времени владения имуществом, когда он знал или должен был знать незаконность своего владения имуществом (недобросовестный владелец); а от добросовестного владельца может быть потребовано возвращения или возмещения всех доходов, которые были получены или могли быть получены им со времени, когда он знал или должен был знать о незаконности своего владения имуществом, или со времени получения повестки об иске собственника относительно возвращения имущества. Помимо этого, недобросовестный владелец должен возместить собственнику имущества весь ущерб, связанный с нахождением у него имущества. Добросовестный же владелец при возмещении не обязан возмещать пропавшее или поврежденное имущество, в том числе ущерб в связи с приобретенным от имущества доходом.

Как добросовестный, так и недобросовестный владелец, в свою очередь, вправе требовать от собственника возмещения необходимых затрат на имущество, произведенных после времени, начиная с которого доход от имущества принадлежит собственнику.

Добросовестный владелец может сохранить у себя свои произведенные им улучшения, которые могут быть отделены от имущества без его повреждения. В случае невозможности отделения улучшения, добросовестный владелец вправе требовать возмещения средств, затраченных на улучшение имущества, с условием, что размер требования не должен превышать стоимости самого имущества.

Лицу, владеющему имуществом, по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом или договором, но не являющимся собственником, также принадлежат права собственника.

В соответствии с государственными или общественными нуждами собственность может быть отчуждена государством только в случаях, разрешенных законом, с целью проведения дорог и иных коммуникационных линий, определения пограничной полосы или строительства объектов оборонного значения соответствующим государственным органом и только путем предварительной оплаты ее рыночной стоимости.

Право общей собственности

Понятие и основания возникновения общей собственности

Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности.

Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

Общая собственность возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу Гражданского кодекса. Общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом или договором.

По соглашению участников совместной собственности, а при недостижении согласия по решению суда на общее имущество может быть установлена долевая собственность этих лиц.

Любой собственник общей собственности вправе предъявить требования против третьих лиц относительно имущества, находящегося в общей собственности. Любой собственник общей собственности вправе требовать имущество только в пользу всех собственников.

Вещь, находящаяся в общей собственности, может быть заложена или обременена в другой форме в пользу и в интересах одного из собственников на основании договоренности с другими собственниками.

Расходы на уход и хранение вещей, находящихся в общей собственности, могут быть в равной степени наложены на собственников.

Определение долей в праве долевой собственности

Если доли участников долевой собственности не могут быть определены на основании Гражданского кодекса и не установлены соглашением всех ее участников, доли считаются равными.

Соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

Участник долевой собственности, осуществивший за свой счет, с соблюдением установленного порядка использования общего имущества, неотделимые улучшения этого имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество.

Отделимые улучшения общего имущества, если иное не предусмотрено соглашением участников долевой собственности, поступают в собственность того из участников, который их произвел.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников, а при недостижении согласия - в порядке, устанавливаемом судом.

Участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации.

Собственники общей долевой собственности могут владеть и пользоваться вещью находящейся в общей собственности по соглашению между ними. Но они не вправе ликвидировать или ограничить нижеследующие полномочия, принадлежащие каждому из собственников:

- полномочия требовать выполнения действий по использованию вещи для сохранения ее стоимости и ее годности к использованию, а в случае невыполнения этих действий требовать от суда принятия решения об их выполнении;

- полномочие самостоятельного выполнения всех мероприятий, подлежащих немедленному выполнению для предотвращения опасности нанесения ущерба вещи.

Каждый собственник правомочен на владение, пользование и распоряжение вещью в степени, совместимой с правами остальных собственников. Для отчуждения или обременения, а также изменения назначения вещи требуется согласие всех участников, при условии, что они единогласно не примут иное правило. Если есть ипотеки по долям в общей собственности или обремененности по земельным участкам, участники уже не вправе обременять саму вещь.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил, предусмотренных Гражданским кодексом.

Плоды, продукция и доходы от использования вещи, находящейся в долевой собственности

Плоды, продукция и доходы от использования вещи, находящейся в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Расходы по содержанию имущества, находящегося в долевой собственности

Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

Расходы, затраченные одним из собственников без наличия необходимости и без согласия остальных собственников не должны быть возмещены остальными собственниками. Споры, возникающие при этом, решаются в судебном порядке.

Для сохранения стоимости и годности к использованию вещи могут быть проведены работы по хранению, ремонту (восстановлению) и обновлению с согласия большинства собственников.

Для ведения работ по обновлению и реконструкции вещи с целью повышения ее ценности или полезности и пригодности к использованию также требуется согласие большинства собственников, представляющих большую часть долей в вещи. Изменения в значительной степени и навсегда усложняющие или делающие бесполезным эксплуатацию или использование вещи по прежнему назначению для одного из собственников не могут быть проведены без его согласия. Если изменение требует от одного из участников расходы, превышающие его возможности, в том числе из-за непропорциональности расходов с имущественной ценностью его доли, то изменение может быть осуществлено без его согласия только в том случае, когда все остальные собственники возьмут на себя затраты, приходящиеся на его долю, если эти затраты превышают возможную для него сумму.

Выполнение строительных или других работ, предусмотренных для улучшения только внешнего вида или увеличения выгодности использования вещи разрешается только с согласия всех собственников. Если с согласия большинства собственников, представляющих большую часть долей в вещи, дается распоряжение о выполнении таких работ, эти работы могут быть выполнены независимо от желания участника, не согласившегося с этим, с условием, что его право пользования и распоряжения, связанные с этими работами, не ограничиваются навсегда, и остальные участники выплачивают ему возмещение только за временное ограничение и берут на себя часть расходов, приходящихся на его долю.

Преимущественное право покупки

При продаже доли в праве общей собственности третьему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. Публичные торги для продажи доли в праве общей собственности при отсутствии согласия на это всех участников долевой собственности могут проводиться в случаях, предусмотренных статьей 224.2 Гражданского кодекса («Обращение взыскания на долю в общем имуществе»).

Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю третьему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение 45 дней, а в праве собственности на движимое имущество в течение 15 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Уступка преимущественного права покупки доли не допускается.

Указанные выше правила применяются также при отчуждении доли по договору мены.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, и выдел из него доли

Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между ее участниками по соглашению между ними.

Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества.

При недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если выдел доли в натуре не допускается или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности на основании настоящей статьи, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией. Выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается с его согласия. В случаях, когда доля

собственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию.

С получением компенсации в соответствии с настоящей статьей собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

Если, согласно положениям, определенным статьями 220.3 - 220.5 Гражданского кодекса, раздел общего имущества или выделение из него пая явно нецелесообразно, суд вправе принять решение о продаже имущества на открытом аукционе и раздела денег вырученных с продажи, между собственниками общей собственности пропорционально их паям.

Прекращение прав на общую долевую собственность

Права общей долевой собственности прекращаются путем физического раздела, продажи по собственному желанию или продажи с аукциона и раздела денег, вырученных с продажи, или регистрации всего имущества на имя одного или нескольких участников и выдачи компенсации остальным участникам. Если участники не достигнут согласия по виду прекращения права, имущество делится физически по решению суда, а если это невозможно без значительного уменьшения стоимости имущества, то оно продается с открытого аукциона или с аукциона для участников. Физический раздел может быть соединен путем возмещения неравных паев денежными средствами.

Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности

Участники общности, на основе которой образована совместная собственность, являются владельцами совместной собственности. Если иное не предусмотрено между владельцами совместной собственности, они сообща владеют и пользуются общим имуществом.

Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом.

Должник не вправе заменить требования к отдельному совместному собственнику без согласия других собственников совместной собственности.

Прекращение права на совместную собственность, раздел имущества, находящегося в совместной собственности, и выдел из него доли

Право на совместную собственность прекращается путем отчуждения имущества или прекращения существования общности служившей основанием для возникновения совместной собственности.

Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество.

При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено соглашением участников, их доли признаются равными.

Общая собственность супругов

Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной порядок этого имущества.

Имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования, является его собственностью.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т.д.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.д.). Настоящее правило не применяется, если брачным контрактом между супругами предусмотрено иное.

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, если брачным контрактом не предусмотрено иное.

Без согласия супруга (супруги), обладающего совместным правом на недвижимое имущество, договор, заключенный о праве, зарегистрированном в государственной реестре недвижимого имущества, считается недействительным. Это также относится к случаям, когда приобретатель являлся добросовестным в отношении о принадлежности данного права только стороне договора. Если сторона по договору знала или должна была знать о недействительности договора, то приобретатель вправе требовать от данной стороны возмещения ущерба, вытекающего из недействительности.

Особенности права собственности на землю

Земля как недвижимое имущество, является объектом право собственности. Территориальные границы земельного участка определяются на основе документов, выдаваемых собственнику полномочным лицом государственного реестра недвижимого имущества.

Право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, лес и растения, если иное не установлено законом.

Собственник земельного участка вправе использовать все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законом и не нарушает прав других лиц. Недра земли и полезные ископаемые являются имуществом Азербайджанской Республики, если иное не предусмотрено законом.

Земельные участки сельскохозяйственного и другого назначения, пользование которыми для других целей не допускается или ограничивается, определяются законом.

Доступ на земельный участок

Физические лица имеют право свободно, без каких-либо разрешений находиться на не закрытых для общего доступа земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и использовать имеющиеся на этих участках природные объекты в пределах, допускаемых законодательством, а также собственником соответствующего земельного участка.

Доступ на земельный участок, находящийся в собственности физического или юридического лица, не разрешается без согласия его собственника, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Застройка земельного участка

Собственник земельного участка может возводить на нем здания и сооружения, осуществлять их перестройку или снос, разрешать строительство на своем участке другим лицам при условии соблюдения градостроительных и строительных норм и правил, а также требований о назначении земельного участка.

Собственник земельного участка приобретает право собственности на здание, сооружение и иное недвижимое имущество, возведенное или созданное им для себя на принадлежащем ему участке.

Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Оно не вправе распоряжаться постройкой - продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки.

Самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на принадлежащем ему земельном участке. Право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанными лицами, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц либо создает угрозу жизни и здоровью граждан

Основания приобретения права на пользование земельным участком

Собственник земельного участка может передавать земельный участок в пользование, а также в аренду другим лицам.

Право пользования земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется физическим и юридическим лицам на основании решения государственного органа или местного органа самоуправления, уполномоченного предоставлять земельные участки в подобное пользование в порядке, установленном законом.

При реорганизации юридического лица, принадлежащее ему право пользования земельным участком переходит его правопреемнику.

Владение и пользование земельным участком

Лицо, в пользование которого передан земельный участок, может передать этот участок в аренду и в безвозмездное пользование только с согласия собственника этого участка.

Право пользования земельным участком собственником недвижимого имущества

Собственник недвижимости, находящейся на земельном участке, принадлежащем другому лицу, имеет право пользования предоставленной под эту недвижимость частью земельного участка.

При переходе права собственности на недвижимость, находящуюся на чужом земельном участке, к другому лицу, оно приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний собственник недвижимости. Переход права собственности на земельный участок другому лицу не является основанием прекращения или изменения принадлежащего собственнику недвижимости права пользования этим участком.

Собственник недвижимости, находящейся на чужом земельном участке, имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться этой недвижимостью, также сносить соответствующие здания и сооружения.

Последствия утраты права пользования земельным участком

Если иное не предусмотрено в договоре между собственником земельного участка и пользователем земли, при утрате права пользования земельным участком, право собственности пользователя земли на здания, сооружения и иную недвижимость, построенные на этом земельном участке, переходят к собственнику земельного участка.

Переход права на земельный участок при отчуждении находящихся на нем зданий или сооружений

При переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежавшее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания (сооружения) переходят права на земельный участок, определяемые соглашением сторон. К приобретателю переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята зданием (сооружением) и необходима для его использования.

Изъятие земельного участка для государственных или общественных нужд

Решение об изъятии земельного участка в соответствии со статьей 157.9 настоящего Кодекса для государственных или общественных нужд принимается соответствующим органом исполнительной власти. 246.2. Решение соответствующего органа исполнительной власти об изъятии земельного участка для государственных или общественных нужд подлежит регистрации в государственном реестре недвижимости. 246.3. Орган исполнительной власти, принявший решение об изъятии земельного участка, должен направить соответствующее извещение собственнику земельного участка в письменной форме.

Выкупная цена земельного участка, изымаемого для государственных или общественных нужд

Плата за земельный участок, изымаемый для государственных или общественных нужд (выкупная цена), сроки и другие условия выкупа определяются соглашением с собственником участка. Соглашение включает обязательство государства уплатить выкупную цену за изымаемый участок.

При определении выкупной цены в нее включаются рыночная стоимость земельного участка и находящегося на нем недвижимого имущества, а также все убытки, причиненные собственнику изъятием земельного участка, включая убытки, которые он несет в связи с досрочным прекращением своих обязательств перед третьими лицами, в том числе упущенную выгоду.

По соглашению с собственником ему может быть предоставлен взамен участка, изымаемого для государственных или общественных нужд, другой земельный участок с зачетом его стоимости в выкупную цену.

Предъявление иска на решение о выкупе земельного участка для государственных или общественных нужд

Если собственник не согласен с решением соответствующего органа исполнительной власти об изъятии у него земельного участка для государственных или общественных нужд либо с ним не достигнуто соглашения о выкупной цене или других условиях выкупа, он может предъявить иск по поводу данного решения в суд.

Иск на решение о выкупе земельного участка для государственных или общественных нужд может быть предъявлен в течение одного года со дня направления собственнику участка уведомления об изъятии земельного участка.

Права собственника земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или общественных нужд

Собственник земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или общественных нужд, с момента принятия решения об изъятии участка до достижения соглашения или принятия судом решения о выкупе участка может владеть, пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению и производить необходимые затраты, обеспечивающие использование участка в соответствие с его назначением.

Собственник несет риск отнесения на него при определении выкупной цены земельного участка затрат и убытков, связанных с новым строительством, расширением и реконструкцией зданий и сооружений на земельном участке в указанный период.

7. Общие положения по обязательствам

Обязательство - это разновидность гражданских правоотношений, взаимоотношение лиц, возникающее в силу того, что одно лицо обязано совершить определенное действие в пользу другого лица.

Обязательства представляют собой типичные относительные правоотношения. Они характеризуются конкретным субъектным составом, полной определенностью участников. Их предмет обычно составляют реальные, положительные действия (по передаче имущества, купле-продаже и поставке и др.) либо воздержание от вполне конкретных действий.

В отличие от правоотношения собственности, которое является абсолютным, обязательство – относительное правоотношение. Они возникают между конкретными лицами (например банк – кредитор, клиент (заёмщик)-должник).

Если право собственности осуществляется собственником самостоятельно, то в обязательстве кредитор имеет право требования к должнику и для реального осуществления своего права нуждается в содействии обязанного лица - должника.

Поскольку обязательства оформляют процесс товарообмена, они относятся к группе имущественных правоотношений. В этом качестве они отличаются от гражданских правоотношений неимущественного характера, которые не могут приобретать форму обязательств. Например, невозможно существования обязательства по защите чести и достоинства гражданина или выдаче патента.

Таким образом, обязательство представляет собой относительное имущественное правоотношение, в котором один участник (должник) обязан совершить в пользу другого (кредитора) определенное действие (передать имущество, произвести работу и т. д.) или воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей.

Следовательно, сущность данных правоотношений состоит в обязанности конкретных лиц к определенному поведению, преследующему имущественную цель.

Содержание обязательства как относительного гражданского правоотношения складывается из прав и обязанностей его участников. При этом для кредиторов речь идет о правах требования, а для должников - о долгах.

Предмет обязательства составляют конкретные действия обязанного лица, называемые долгом. Иногда саму эту обязанность либо даже оформляющий ее документ называют обязательством.

Основания возникновения обязательств

Обязательственные правоотношения, устанавливающие юридически обязательные взаимосвязи участников, возникают из заключенных ими договоров либо по другим основаниям, предусмотренным законом. Иначе говоря, основаниями возникновения обязательств являются различные юридические факты, среди которых главное место занимают договоры.

Договор собственников (либо иных законных владельцев) имущества представляют собой обычное, наиболее часто встречающееся основание нормального товарообмена.

Обязательства возникают и из односторонних гражданско-правовых сделок.

Также обязательства могут возникать и из сделок, не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему.

В определенных случаях гражданско-правовые обязательства порождаются и административными актами, под которыми понимаются индивидуальные (ненормативные) акты органов государственного управления, направленные на установление, изменение или прекращение правоотношений. Названные акты могут выполнять эту роль только при прямых указаниях законодательства. Их примером может служить оформленное ордером решение местной организации о предоставлении гражданину жилого помещения, являющееся основанием возникновения ряда жилищных обязательств.

Обязательные отношения возникают при создании и использовании различных объектов интеллектуального творчества, например, при заключении договоров на создание или использование произведений науки, литературы и искусства, лицензионных договоров об использовании запатентованных изобретений или промышленных образцов и т.д.

Обязательства порождают и неправомерные действия по причинению вреда другому лицу или неосновательное обогащение за счет другого лица, поскольку их основное содержание составляет гражданско-правовая обязанность возместить причиненный потерпевшему вред или вернуть неосновательно приобретенное имущество. Данная обязанность всегда имеет имущественный характер, в том числе в случаях денежного возмещения вреда.

Субъекты обязательств

Непременными участниками всякого обязательства являются должник и кредитор. Однако это не значит, что во всяком обязательстве одновременно участвуют только два лица.

Во-первых, количество кредиторов и должников в обязательстве не ограничивается, что ведет к появлению обязательств со множественностью лиц. Во-вторых, в некоторых обязательствах могут участвовать "третьи" лица.

Наконец, имеется и возможность замены участвующих в конкретных обязательствах лиц новыми субъектами - должниками и кредиторами.

Обязательства с множественностью лиц. Такие обязательства возникают в случаях участия не одного, а нескольких лиц на стороне должника или кредитора, либо с обеих сторон.

Обычно обязательства с множественностью лиц являются долевыми. В таких обязательствах каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в соответствующей доле, причем доли предполагаются равными, если иное не вытекает из закона или договора. Долевые обязательства широко применяются в предпринимательской деятельности.

Более сложный случай обязательства с множественностью лиц – **солидарные обязательства**. Солидарные обязательства, как и долевыми, могут быть активными пассивными.

Пассивные солидарные обязательства - это обязательства при единой солидарной обязанности нескольких должников перед кредитором. Его особенность состоит в том, что кредитор имеет право требовать исполнения обязанностей от любого должника, причем не только части долга, но и всего долга полностью. Неуплаченное одним из солидарных должников долг может быть потребовано кредитором с других должников. При этом солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет выполнено полностью.

Активное солидарное обязательство - это обязательство, заключающее единое солидарное требование нескольких кредиторов к одному должнику. Его особенность состоит в том, что один из кредиторов вправе потребовать от должника выполнения обязательства в полном объеме. Полное выполнение должником обязательства одному из кредиторов прекращает данное обязательство. Получивший исполнение кредитор обязан возместить другим сокредиторам причитающиеся им доли.

Смешанные солидарные обязательства сочетают в себе как активные, так и пассивные солидарные обязательства, то есть имеют множественность связанных солидарными отношениями лиц, как на стороне кредитора, так и на стороне должника.

Самостоятельную разновидность обязательств с множественностью лиц составляют субсидиарные обязательства. Законом или договором может быть предусмотрено, что при неудовлетворении требований кредитора основным должником оно может быть передано другому (субсидиарному) должнику. Таким образом, речь идет об участии в обязательстве дополнительного должника.

Субсидиарные обязательства имеют место при множественности лица на стороне должника и всегда пассивны.

Обязательства с участием третьих лиц

Третьи лица, участвуя в обязательствах, связаны правоотношениями лишь с одним из основных субъектов - с кредитором либо с должником. К обязательствам с участием третьих лиц относятся регрессные обязательства, а также договорные обязательства и обязательства, исполняемые третьими лицами.

1) Регрессные обязательства возникают в тех случаях, когда должник по основному обязательству исполняет его вместо третьего лица либо по вине третьего лица.

Регрессные обязательства возникают в самых различных сферах имущественных взаимоотношений. Так, головной поставщик отвечает перед покупателем продукции за нарушение сроков передачи готового изделия, происшедшей по вине субпоставщика, задержавшего передачу необходимых головному поставщику материалов; генеральных подрядчик несёт ответственность перед заказчиком за виновные действия субподрядчика, вызвавшие срыв сроков сдачи объекта. Суммы, уплаченные головным поставщиком и генеральным подрядчиком своим контрагентам, по регрессным обязательствам возмещают им соответственно субпоставщик и субподрядчик.

2) Обязательства в пользу третьих лиц представляют собой договорные обязательства, исполнение которых может требовать не только кредитор, но и третье лицо, не участвовавшее в заключении договора, поскольку именно в его пользу было обусловлено исполнение. Таким образом, здесь появляется новый кредитор. Типичными примерами таких обязательств служат обязательства, возникшие из договоров страхования жизни.

Основные принципы исполнения обязательств

Добросовестность при исполнении обязательств

При осуществлении своих прав и исполнении обязанностей каждая из сторон должна действовать исходя из требований добросовестности, т.е. действовать в условленное время и надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями Гражданского кодекса, а при отсутствии таких условий и требований - согласно обычаям делового оборота или другим обычно предъявляемым требованиям.

При исполнении обязательств стороны с целью создания предпосылок к выполнению договора должны действовать сообща и воздерживаться от любых действий, могущих воспрепятствовать достижению цели договора или ставить под угрозу исполнение обязательств.

Срок исполнения обязательства

Если срок исполнения обязательства назначен, кредитор не может требовать его исполнения до наступления срока, однако должник может досрочно его исполнить.

Если срок исполнения обязательства не назначен или его невозможно назначить в силу обстоятельств, то кредитор может требовать немедленного исполнения обязательства, а должник обязан исполнить его в разумный срок.

Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в тот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

Должник обязан в **семидневный срок** исполнить предъявленное кредитором требование об исполнении обязательства, невыполненного в разумный срок, а также обязательства, срок исполнения которого определен на момент требования, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из Гражданского кодекса, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Если срок исполнения обязательства зависит от возникновения какого-либо условия, обязательство должно быть исполнено со дня возникновения указанного условия.

Досрочное исполнение обязательства

Если кредитор по уважительной причине не откажется от получения исполнения, должник вправе досрочно исполнить обязательство.

Досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность досрочного исполнения обязательства предусмотрена в Гражданском кодексе или вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Если время исполнения определено, при возникновении сомнений предполагается, что кредитор не сможет требовать исполнения требования к указанному сроку, а должник может досрочно исполнить обязательство.

При назначении в пользу должника какого-либо срока для исполнения обязательства, в случаях, когда он утратит платежеспособность или снизит обусловленное обеспечение, или вообще не сможет дать такую гарантию, кредитор может потребовать немедленного исполнения.

Отказ от исполнения обязательства

Отказ в одностороннем порядке от исполнения обязательства и одностороннее его изменение недопустимы, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом.

Отказ в одностороннем порядке от исполнения обязательства и его одностороннее изменение в связи с предпринимательской деятельностью сторон обязательства, если иное не вытекает из Гражданского кодекса или существа обязательства, допускается в случаях, предусмотренных в договоре.

Исполнение обязательства третьим лицом

Должник в случаях, когда исполнение обязательства зависит от него самого, а также в случаях когда это вытекает из Гражданского кодекса, договора или характера обязательства, обязан лично исполнить обязательство. Во всех других случаях обязательство вместо должника может исполнить также третье лицо. На это не требуется согласия должника.

Кредитор может не принять предлагаемое третьим лицом исполнение, если должник против этого.

Если кредитор обратит принудительное исполнение на принадлежащий должнику предмет, то кредитора может удовлетворить любое лицо, которому грозит утрата права на этот предмет в результате принудительного исполнения. При удовлетворении кредитора третьим лицом право требования переходит к указанному лицу. Переход требования не должен быть во вред кредитору.

Исполнение обязательства по частям

При согласии кредитора должник может исполнять обязательство по частям (исполнение обязательства по частям).

Кредитор может не принять исполнение обязательства по частям, если иное не предусмотрено в Гражданском кодексе, условиях обязательства или не вытекает из существа обязательства.

Если должник обязан перед кредитором исполнить несколько идентичных обязательств и исполненного им недостаточно для обеспечения всех обязательств, то при исполнении выполняется обязательство, определенное самим должником. Если должник не определит выполняемое обязательство, то из обязательств, срок обеспечения которых наступил, соответственно сперва выполняется тот, который у кредитора наименее обеспечен, из равнообеспеченных обязательств тот, который наиболее тяжелое для

кредитора, из в равной степени тяжелых обязательств тот, который самое старое обязательство, а обязательства с одним и тем же сроком выполняются все.

Если должник, кроме исполнения основного обязательства, обязан оплатить также проценты и расходы, то исполнение обязательства, недостаточное для оплаты всего долга, засчитывается сначала в счет расходов, затем процентов и, наконец, основного обязательства. Другой порядок, определенный должником, недействителен.

Право кредитора принять другое исполнение

Кредитор имеет право, но не обязан принять другое исполнение кроме предусмотренного в договоре. Это правило остается в силе также при более высокой стоимости исполнения.

Качество исполнения обязательства

Если качество исполнения подробно не определено в договоре, то должник должен выполнить работу как минимум среднего качества и сдать вещь среднего качества.

Исполнение обязательства, когда предметом договора является индивидуально-определенная вещь

Если предметом договора является индивидуально-определенная вещь, то должник не обязан принимать другую вещь даже с более высокой стоимостью.

Если должник обязан передать индивидуально-определенную вещь, то обязан отдать идентичную вещь среднего типа и качества. Если должник сделал все от него зависящее для передачи указанной вещи, то долговое обязательство ограничивается этой вещью.

Исполнение денежных обязательств

Денежное обязательство должно быть выражено в манатах. Если одна из сторон является иностранным физическим или юридическим лицом, то стороны, если это не запрещено законом, могут определить денежное обязательство также в иностранной валюте.

Если денежное обязательство в иностранной валюте должно быть оплачено в Азербайджанской Республике, то оно оплачивается в манатах, кроме случаев, когда обговорена оплата в иностранной валюте. Перерасчет ведется по курсовой цене в момент оплаты на месте платежа.

При необходимости начисления, в соответствии с законом или договором, процентов на долг, они начисляются в размере учетной ставки, устанавливаемой Национальным банком Азербайджанской Республики плюс два процентных пункта, но не менее пяти процентов в год, если иное не определено Гражданским кодексом или договором.

Деньги, выплаченные помимо обязательства, согласно правилам относительно необоснованного обогащения, могут быть востребованы обратно.

Если имеются сомнения по поводу места исполнения обязательства, то обязательство должно быть исполнено по месту нахождения кредитора (по месту жительства физического лица или по месту нахождения юридического лица).

Если на месте или в стране, где должен быть выполнен платеж, имеется банковский счет кредитора, предусмотренный для перечисления на него денежных средств, должник может путем перевода средств на данный счет исполнить свое денежное обязательство, за исключением случаев возражения кредитора.

Если до наступления срока оплаты стоимость денежной единицы (курс) увеличилась или уменьшилась, или произошло изменение валюты, должник обязан произвести оплату в соответствии с курсом на время возникновения обязательства, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или договором. При изменении валюты основу обменных отношений должен составить курс, указанных денежных единиц на день изменения валюты.

Очередность оплаты денежных обязательств

Если на должника возложено несколько исполнений в пользу кредитора, вытекающих из различных обязательств, и исполненного недостаточно для оплаты всех долгов, то оплачивается выбранное должником при исполнении обязательство, а при отсутствии такового оплачивается долг, срок погашения которого наступил первым.

Если сроки исполнения требований наступят одновременно, первым должно быть оплачено требование, наиболее тяжелое в исполнении для должника.

Если требования тяжелы в одинаковой степени, то в первую очередь должно быть удовлетворено наименее обеспеченное из них.

За счет платежей должника, недостаточных для оплаты всего его долга, срок оплаты которого наступил, в первую очередь оплачиваются судебные издержки, затем основное обязательство (долг) и, наконец, проценты.

Обеспечение исполнения обязательств

В целях предотвращения либо ослабления негативных последствий, которые могут наступить в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником своего обязательства, оно может быть обеспечено одним из способов, предусмотренных в главе 24 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

Наряду с традиционными способами обеспечения исполнения обязательств, которые всегда существовали в гражданском законодательстве, - неустойка, поручительство, задаток, залог, Гражданским кодексом Азербайджанской Республики предусмотрены два новых способа обеспечения обязательств, которые ранее были неизвестны нашему законодательству. Речь идет о банковской гарантии и удержании имущества должника. Все указанные способы различаются по степени воздействия на должника и методам достижения цели - побудить должника исполнить обязательство надлежащим образом. Поэтому от оптимального выбора кредитором способа обеспечения обязательства во многом будет зависеть и поведение должника.

В связи с этим необходимо учитывать особенности того или иного способа обеспечения обязательства и его возможности применительно к конкретной ситуации.

Выбор соответствующего способа во многом зависит от существа обязательства. К примеру, для обязательств, возникающих из договора займа или кредитного договора, более надежными считаются такие способы, как залог, банковская гарантия и поручительство. В то же время, если речь идет об обязательствах выполнить работу или оказать услугу, возникающих из договоров подряда, банковского счета и других, предпочтительнее использовать неустойку, поскольку интерес кредитора заключается не в получении от должника денежной суммы, а в достижении определенного результата.

Необходимо отметить, что обеспечение обязательства любым из приведенных способов также создает обязательственное правоотношение между кредитором и должником (или иным лицом, которое обеспечивает обязательство должника). Но это обязательство особого рода. Его специфика состоит в дополнительном характере по отношению к обеспечиваемому обязательству (главному, основному). Эта особенность обеспечительного обязательства, то есть его дополнительный характер по отношению к основному, проявляется во многих моментах, которые нашли отражение в Гражданском кодексе Азербайджанской Республики и иных нормативно правовых актах.

Во-первых, недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства и, напротив, недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства (см. статьи 460.2 и 460.3 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Во-вторых, обеспечительное обязательство следует судьбе основного при переходе прав кредитора другому лицу, например при уступке требования по основному обязательству (статья 515 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

В-третьих, прекращение основного обязательства, как правило, влечет и прекращение его обеспечения (см. статью 477 и некоторые другие статьи Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Однако есть и исключения из этого правила. Например, имущество, находящееся в залоге, может стать предметом еще одного залога в обеспечение других требований (последующий залог). Последующий залог уже заложенного имущества допускается, если Законом или предыдущими договорами о залоге не предусмотрены иные случаи.

Неустойка

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Если содержание обязательства составляет воздержание от действия, неустойка должна удерживаться с момента осуществления действия. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему ущерба (статья 462 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Эффективность неустойки, ее широкое применение в целях обеспечения договорных обязательств объясняются прежде всего тем, что она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств. В этом смысле неустойке присущи следующие черты: предопределенность размера ответственности за нарушение обязательства, о котором стороны знают уже на момент заключения договора; возможность взыскания неустойки за сам факт нарушения обязательства, когда отсутствует необходимость доказывать наличие убытков, причиненных таким нарушением; возможность для сторон по своему усмотрению формулировать условие договора о неустойке, в том числе в части ее размера, соотношения с убытками, порядка исчисления, приспособлявая ее тем самым к конкретным взаимоотношениям сторон и усиливая целенаправленное воздействие.

Порядок исчисления денежной суммы, составляющей неустойку, может быть различным: в виде процентов от суммы договора или его неисполненной части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой сумме, выраженной в денежных единицах.

В законодательстве традиционно в качестве разновидностей неустойки применяются штрафы и пени. Если в отношении штрафов трудно выделить какие-либо особенные характерные черты, то специфические признаки неустойки в виде пени довольно очевидны. Они заключаются в том, что пеня устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства. Она, как правило, определяется в процентах по отношению к сумме обязательства, не исполненного в установленный срок. Пеня представляет собой длящуюся неустойку, которая взыскивается за каждый последующий период (например, за каждый день) просрочки не исполненного в срок обязательства.

В судебной практике обычно различают договорную и законную неустойку. Договорная неустойка устанавливается по соглашению сторон.

Ее размер, порядок исчисления, условия применения и др. определяются исключительно по их усмотрению. Гражданский кодекс лишь устанавливает требования к форме такого соглашения сторон о неустойке (статья 463 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Следует отметить, что требования эти более жесткие по сравнению с обычно предъявляемыми к форме сделок требованиями: соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства, которое может возникнуть и из устной сделки. В противном случае несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Законная неустойка подлежит применению независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (статья 464.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Вместе с тем сфера применения законной неустойки во многом зависит от того, в какой правовой норме она содержится. Если неустойка предусмотрена императивной нормой, она подлежит безусловному применению. В случаях, когда положение о неустойке содержится в диспозитивной норме, она применяется лишь постольку, поскольку стороны своим соглашением не предусмотрели иной размер неустойки.

Примером законной неустойки, содержащейся в императивной норме, может служить неустойка, предусмотренная статьей 6 Закона Азербайджанской Республики «О защите прав потребителей» № 1113 от 19 сентября 1995 года. Согласно указанной норме при предъявлении потребителем требования о безвозмездном устранении недостатков товара они должны быть устранены в течение 14 дней или по соглашению сторон в другой срок. При задержке выполнения требования о ремонте (замене), а также о предоставлении аналогичного товара на время устранения недостатков или замены товара (14 дней) продавец (исполнитель) вместе с передачей товара потребителю выплачивает ему неустойку в размере одного процента стоимости товара за каждый день задержки сверх установленного срока.

В отношении законной неустойки в Гражданском кодексе Азербайджанской Республики предусмотрено правило, согласно которому ее размер может быть изменен соглашением сторон лишь в сторону увеличения, если это не запрещено законом (статья 464.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Поручительство

Поручительство - традиционный способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, существо которого заключается в том, что поручитель обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (статья 470 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Тем самым поручительство повышает для кредитора вероятность исполнения обязательства, поскольку в случае его нарушения должником кредитор может предъявить свои требования поручителю.

Поручительство является договором, заключаемым между поручителем и кредитором в основном обязательстве по правилам, предусмотренным главой 20 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики. Для договора поручительства установлена обязательная письменная форма под страхом его недействительности (статья 471 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Объем ответственности поручителя определяется договором поручительства. Если соответствующее условие в договоре отсутствует, поручитель будет отвечать перед кредитором в том же объеме, что и должник. Помимо суммы долга он должен будет уплатить причитающиеся кредитору проценты, возместить судебные издержки по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств (статья 472.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Установление солидарной ответственности поручителя в значительной степени повышает риск поручителя. Пресечение необоснованного наступления для него нежелательных последствий предусмотрено нормами о защите законных интересов поручителя. Речь идет о случаях, когда поручительство прекращается в интересах поручителя (статья 477 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Такие ситуации могут возникнуть, когда после заключения договора поручительства без согласия поручителя происходит изменение основного обязательства и это изменение неблагоприятно для поручителя: возросла его сумма, увеличился или сократился в зависимости от ситуации срок основного обязательства и т. п. Это дает поручителю повод отказаться от договора и влечет прекращение поручительства. Другие случаи могут возникнуть в связи с переводом долга по основному обязательству

(долг переведен на другое лицо и кредитор дал на это согласие). Поручитель в подобной ситуации отвечать за нового должника не обязан, если он сам на это не согласился.

И наконец, может возникнуть ситуация, когда кредитору со стороны должника было предложено надлежащее исполнение обязательства, однако кредитор по каким-либо причинам отказался принять предложенное исполнение. В этом случае поручительство также прекращается.

Задаток

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (статья 491.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Специфические черты задатка, отличающие его от всех остальных способов обеспечения обязательств, заключаются в следующем.

Во-первых, задатком могут обеспечиваться лишь обязательства, возникающие из договоров, следовательно, он не может быть использован для обеспечения деликтных обязательств, обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения, и некоторых других.

Во-вторых, задаток, являясь способом обеспечения договорного обязательства, одновременно выполняет роль доказательства заключения договора. Это означает, что, если сторонами не оспаривается факт выдачи (получения) задатка, а также, если оспаривается, но этот факт подтверждается доказательствами, договор считается заключенным. С другой стороны, если договором предусмотрена уплата одной из сторон задатка, он будет считаться заключенным лишь после исполнения соответствующим контрагентом своей обязанности.

В-третьих, задатком может быть обеспечено только исполнение денежных обязательств. Этот вывод следует из положения о том, что задаток выдается соответствующей стороной в договорном обязательстве в счет причитающихся с нее платежей.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено в письменной форме.

Что касается значения задатка как способа обеспечения договорного обязательства, то оно состоит в том, что задаток прежде всего имеет целью предотвратить неисполнение договора. Этой цели служат нормы о последствиях неисполнения обязательства, обеспеченного задатком. Если за неисполнение обязательства ответственна сторона, предоставившая задаток, денежная сумма, внесенная в качестве задатка, остается у другой стороны. Если же за неисполнение обязательства ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить стороне, внесшей задаток, двойную сумму задатка (статья 492.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Следует подчеркнуть, однако, что названные правила применяются лишь в ситуации, когда соответствующее обязательство не исполнено сторонами в полном объеме, и не распространяются на случаи ненадлежащего исполнения договорных обязательств.

Неисполнение обязательства влечет и возмещение убытков. На этот счет Гражданский кодекс Азербайджанской Республики содержит положение, определяющее соотношение убытков и денежной суммы, внесенной в качестве задатка: если в договоре не предусмотрено иное, убытки подлежат возмещению с зачетом суммы задатка (статья 492.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). Это означает, что, если за неисполнение договора отвечает сторона, предоставившая задаток, она должна возместить убытки в части, превышающей сумму задатка. В случаях, когда за неисполнение договора отвечает сторона, получившая задаток, другая сторона в обязательстве, предоставившая задаток, может потребовать уплаты двойной суммы задатка и, сверх того, возмещения убытков в части, превышающей однократную сумму задатка.

Удержание

Удержание – относительно новый способ обеспечения исполнения обязательств.

Существо указанного способа заключается в том, что кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет исполнено (статья 468.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Особенность такого обеспечения исполнения обязательства, как удержание, состоит в том, что кредитор наделен правом удерживать вещь должника до исполнения последним его обязательства непосредственно, то есть для реализации этого права кредитору не требуется, чтобы возможность удержания вещи должника была предусмотрена договором. Нормы об удержании носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение названного способа обеспечения исполнения обязательства (статья 468.4 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

В роли кредитора, располагающего правом удерживать вещь должника, может оказаться хранитель по договору хранения, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, перевозчик по договору перевозки, не выдающий груз получателю до полного расчета за выполненную перевозку, подрядчик, не передающий заказчику созданную им вещь до оплаты выполненной работы, и т. п.

В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника могут обеспечиваться также его обязательства, не связанные с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков.

Кредитор не лишается права удерживать находящуюся у него вещь даже в тех случаях, когда после того, как эта вещь оказалась у кредитора, права на нее приобретены другим лицом (не должником). Если несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник тем не менее не исполнит свое обязательство, кредитор вправе обратиться с иском на удерживаемую им вещь (статья 469 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики). При этом стоимость вещи, объем и порядок обращения на нее с иском по требованию кредитора определяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества.

Банковская гарантия

Банковская гарантия, так же как и удержание, представляет собой относительно новый, ранее неизвестный отечественному законодательству способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств. Способ этот состоит в том, что банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное требование уплатить кредитору принципала (бенефициару), в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства, денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (статья 478 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Какие основные черты отличают гарантию от других способов обеспечения исполнения обязательств?

Во-первых, особый субъектный состав участников отношений, связанных с банковской гарантией. В качестве гаранта могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации.

Лицо, обращающееся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии (принципал), является должником в основном обязательстве, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. И наконец, лицо, наделенное правом предъявлять требования к гаранту (бенефициар), является кредитором в основном обязательстве.

Во-вторых, практически полное отсутствие какой-либо связи между обязательством гаранта уплатить соответствующую сумму бенефициару и основным обязательством, обеспеченным банковской гарантией. Более того, в Гражданском кодексе Азербайджанской Республики специально подчеркивается, что предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии будет содержаться ссылка на это обязательство (статья 480 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

В-третьих, это безусловная обязанность гаранта уплатить по письменному требованию бенефициара ту сумму, которая была предусмотрена гарантией. Такое требование бенефициара должно содержать указание на допущенное принципалом нарушение основного обязательства и должно быть представлено гаранту в письменной форме до окончания определенного в гарантии срока. Дело гаранта лишь определить, соответствуют ли требование бенефициара и приложенные к нему документы условиям гарантии. Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара допускается лишь в ситуации, когда такое требование не соответствует условиям гарантии (например, по сумме) либо предоставлено гаранту за пределами установленного в гарантии срока. Даже в тех случаях, когда гаранту стало известно, что обеспеченное гарантией обязательство уже исполнено должником или прекращено, он не наделен правом отказать бенефициару в удовлетворении его требований (статья 486.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

В-четвертых, ограниченный перечень оснований прекращения банковской гарантии, которые связаны либо с надлежащим исполнением гарантом своего обязательства, либо с односторонним волеизъявлением бенефициара.

Предусмотрено четыре основания прекращения банковской гарантии: уплата бенефициару суммы, на которую выдана гарантия; окончание определенного в гарантии срока, на который она выдана; отказ бенефициара от своих прав по гарантии и возвращение ее гаранту; отказ бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (статья 488.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Специфика банковской гарантии дополняется правилом о безотзывности банковской гарантии (статья 481 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики) и ее возмездном характере в отношениях между гарантом и принципалом (статья 379.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики).

Отмеченные характерные черты банковской гарантии делают ее самым надежным обеспечением исполнения обязательств. В этом ее привлекательность для кредиторов, что может послужить причиной широкого применения банковской гарантии в целях обеспечения исполнения обязательств.

Ответственность должника за неисполнение обязательств

Должник отвечает за все случаи неисполнения обязательств, входящих в круг его риска, если иное не определено Гражданским кодексом или договором.

Должник несет ответственность за каждое нарушение им обязательств (действие или бездействие). Нельзя заранее освобождать от ответственности за вину, т.е. за умысел или грубую неосторожность.

Должник несет ответственность за действие или бездействие своих законных представителей и лиц, услугами которых пользуется для полного или частичного исполнения своего обязательства, в той же степени, что и за собственное действие или бездействие.

Должник не несет ответственности за нарушение обязательства, если докажет, что нарушение вызвано не зависящими от него обстоятельствами и он не мог учесть их при заключении договора или ждать, когда сможет исключить или устранить указанные обстоятельства и их последствия. Если должник знает или должен знать о препятствии, то обязан немедленно известить кредитора об указанном препятствии и его воздействии на исполнительную способность. Если кредитор не получил немедленно извещение, то должник несет ответственность за убытки, причиненные ему в связи с неполучением своевременного извещения.

Ответственность за неисполнение денежных обязательств

За использование чужих денежных средств с незаконным оставлением их у себя, уклонением от возвращения, задержкой в другой форме их оплаты или необоснованным приобретением или накоплением денежных средств должны оплачиваться проценты с суммы указанных средств. Количество процентов определяется банковской учетной ставкой на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взимании долга в судебном порядке иск кредитора может быть удовлетворен судом исходя из банковской учетной ставки на день вынесения решения.

Банковскую учетную ставку определяет Национальный банк Азербайджанской Республики.

Если убытки, причиненные кредитору в результате незаконного использования его денежных средств, превышают сумму процентов, исчисленной исходя из банковской учетной ставки, то он может потребовать от должника возмещения убытков в части превышения указанной суммы.

Проценты за использование чужих средств удерживаются до дня окончания оплаты указанной суммы кредитору, если в договоре не предусмотрен более короткий срок для исчисления процентов.

Исполнение обязательства в натуре

В случае неисполнения надлежащим образом обязательства возмещение неустойки и убытков не освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено в Гражданском кодексе или договоре.

В случае неисполнения обязательства возмещение убытков и неустойки за его неисполнение освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено в Гражданском кодексе или договоре.

Отказ кредитора от принятия исполнения из-за потери интереса к нему в результате задержки, а также оплата неустойки, определенной как отступные, освобождают должника от исполнения обязательства в натуре.

Прекращение обязательств

Обязательство прекращается полностью или частично в результате исполнения, закладывания на депозит, взаимной замены, истечения срока, а также по другим основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом или договором.

Прекращение обязательства исполнением

Надлежащее исполнение в пользу кредитора (исполнение) прекращает обязательство.

Прекращение обязательства новацией

Обязательство прекращается соглашением сторон о замене существовавшего между ними первоначального обязательства, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация).

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению ущерба, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным обязательством, если иное не предусмотрено.

Прекращение обязательства внесением на депозит

Если кредитор задерживает принятие исполнения или его местонахождение неизвестно, должник вправе передать предмет исполнения на хранение в суд или нотариат, а деньги или ценные бумаги положить на депозитный счет нотариуса. Должник должен незамедлительно отправить кредитору извещение о внесении на депозит.

Если возврат внесенного на депозит предмета исключен, должник освобождается от своего обязательства, так как в этом случае внесение на депозит приравнивается исполнению обязательства кредитору.

Если должник должен исполнить обязательство только после исполнения кредитором своего обязательства, право кредитора получить заложенный на депозит предмет может быть сделано зависимым от взаимного исполнения обязательства.

Прекращение обязательства заменой взаимных требований (замена)

При наступлении срока исполнения взаимных обязательств, существующих между двумя лицами, эти обязательства могут прекращаться путем замены.

Замена требований возможна и в том случае, если срок исполнения одного из них еще не наступил, однако сторона, имеющая данное требование, является сторонником замены. Замена требований осуществляется предоставлением другой стороне соответствующей информации. Информация, связанная с ограничением какого-либо условия или срока, недействительна.

Прекращение обязательства прощением долга

Обязательство прекращается путем освобождения кредитором должника от выполнения его обязательств (прощение долга) с условием, что данное действие не нарушает права других лиц относительно имущества кредитора.

Прекращение обязательства по истечении срока

Требование, т.е. право требования выполнения или невыполнения действия от другого лица, прекращается по истечении срока.

Все требования теряют свою силу по истечении 10 лет (обычный срок), если иное не предусмотрено в Гражданском Кодексе.

Нижеследующие требования теряют силу по истечении 5 лет:

- требования о выплате квартирной, арендной платы, процентов за капитал и другие периодические выплаты;

- требования по продаже продовольственных товаров, продуктов питания и напитков или по предоставлению места проживания приезжим лицам;

- требования по строительству завода, продаже товаров, транспортировке, требования людей свободной профессии (например, врачей, адвокатов или консультантов), а также работников по трудовым отношениям;

- требование, возникающее на основании решения суда, теряет силу по истечении тридцати лет. Это правило применяется и в случае с требованием, связанным с более коротким сроком.

Другие основания прекращения обязательства

1. Обязательство прекращается, если должником и кредитором является одно и то же лицо.

2. В случае невозможности исполнения, т.е. если неисполнение исходит из случая, когда ни одна из сторон не является ответственной, обязательство прекращается. В этом случае кредитор не может требовать от должника исполнения обязательства.

Если исполнение обязательства должником невозможно в результате виновных действий кредитора, кредитор не может требовать возвращения своего выполненного по обязательству.

3. В случае невозможности полного или частичного исполнения обязательства, продления срока исполнения обязательства вследствие акта, принятого государственным или муниципальным органом, обязательство прекращается полностью или ее соответствующая часть. В этом случае государство и муниципалитеты выступают в качестве регрессанта по предъявляемым искам, связанным с причиненным ущербом, и стороны, понесшие ущерб в результате этого, могут потребовать возмещения ущерба.

4. Если исполнение невозможно без личного участия должника, его смерть влечет прекращение обязательства.

Если исполнение было предусмотрено лично для кредитора, его смерть влечет прекращение обязательства.

5. Обязательства юридического лица (должника или кредитора) прекращаются с момента регистрации его ликвидации.

8. Общие положения о договорах, специальные виды договоров, используемых в хозяйственной деятельности

Что такое договор

В соответствии со статьей 389.1. Гражданского кодекса договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

По своей юридической сути договор не что иное, как двух- или многосторонняя сделка, ибо всякая гражданско-правовая сделка либо устанавливает, либо изменяет, либо прекращает гражданские права и обязанности. Поэтому к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках.

Всякий договор имеет практический смысл лишь в том случае, если стороны, вступающие в договорные отношения, определяют свои права и обязанности. Именно совокупность прав и обязанностей сторон составляет содержание договора.

Свобода договора

Свобода договора возведена в ранг принципов гражданского законодательства (статья 6.1.5. Гражданского кодекса). Важно отметить, что Гражданский кодекс не только провозглашает принцип свободы договора, но и закрепляет, и раскрывает его в конкретных нормах о договорах. В частности, статьей 390.1. Гражданского кодекса установлено, что физические и юридические лица свободны в заключении договоров, а также определять содержание этих договоров. Решение вопроса о том, вступать ли в договорные отношения, по общему правилу зависит лишь от воли потенциальных контрагентов. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом или добровольно взятым на себя обязательством.

Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный Гражданским кодексом. Следовательно, стороны вольны в выборе конкретного вида договора, которым они желали бы регулировать свои отношения. Причем предметом их выбора может быть и договор, не предусмотренный в Гражданском кодексе, главное, чтобы он Гражданскому кодексу не противоречил. Указанная норма имеет важное практическое значение с точки-зрения налогообложения. Например, покупку и продажу товаров можно оформить путем заключения двух самостоятельных договоров купли-продажи (с продавцом и покупателем). Эту же операцию можно оформить путем заключения договора комиссии с продавцом или с покупателем. Во втором случае предприятие с одной из сторон заключить договор комиссии, а с другой - договор купли-продажи. При этом налоговое обязательство предприятия будет отличаться от первого случая. Если в первом случае вся продажная стоимость товара является оборотом, облагаемым налогом на добавленную стоимость, то во втором случае налогооблагаемым оборотом является только комиссионное вознаграждение. В некоторых случаях плательщикам упрощенного налога, во избежание превышения налогооблагаемого оборота установленного предела, после которого лицо обязано стать плательщиком НДС, рекомендуется заключать вместо договора купли-продажи договор комиссии. При этом налоговые органы не вправе квалифицировать совершенную сделку как договор купли-продажи, так как стороны вольны в выборе формы договора.

Стороны вправе также заключить так называемый смешанный договор, то есть договор, в котором содержатся элементы различных договоров (статья 390.4. Гражданского кодекса). В этом случае к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Тем самым создана правовая база для оптимального решения сложных вопросов, нередко возникающих в практике при заключении и исполнении договоров сотрудничества, договоров о совместной деятельности и некоторых других.

Например, договор, содержащий элементы договора купли-продажи и элементы договора подряда.

Стороны свободны в определении условий договора, которые формулируются по их усмотрению. Исключение составляют лишь случаи, когда содержание соответствующего условия договора прямо предписано Гражданским кодексом (статья 390.5. Гражданского кодекса).

Вместе с тем в условиях действия принципа свободы договора отнюдь не отрицается возможность законодательного регулирования договорных отношений сторон. Напротив, в рыночных условиях свобода договора предполагает наличие развитой и детальной системы правового регулирования. Это положение лежит в основе и Гражданского кодекса, который исходит из того, что помимо договора, который, конечно же, является основным средством регулирования отношений, складывающихся в сфере имущественного оборота, имеются еще как минимум три уровня регулирования договорных отношений (статьи 390.6. и 390.7. Гражданского кодекса).

Во-первых, законодательство может включать в себя **императивные (обязательные) нормы**, определяющие условия некоторых договоров. Существование императивных норм может диктоваться

необходимостью обеспечения защиты либо публичных интересов, либо прав слабой стороны в гражданско-правовых отношениях, например прав потребителей.

Например:

* в соответствии со статьей 947.2. Гражданского кодекса по договору банковского вклада банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика в разумные сроки, удовлетворяющие обе стороны, но не позднее 15 дней со дня требования, за исключением вкладов, внесенных юридическими лицами на иных условиях возврата, предусмотренных договором. **Условие договора об отказе физического лица от права на получение вклада по первому требованию ничтожно.**

* в соответствии со статьей 587 Гражданского кодекса, если продавец предварительно не сообщил о недостатках вещи, покупатель, которому передана вещь ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

1. соразмерного уменьшения покупной цены;
2. безвозмездного устранения недостатков вещи в разумный срок;
3. возмещения своих расходов на устранение недостатков вещи.

Приведенные выше нормы Гражданского кодекса являются императивными, то есть они действуют независимо от договоренности сторон. И даже если стороны предусмотрят в договоре условие о не распространении на их договор указанных норм, это условие не будет иметь юридической силы.

Условия договора должны соответствовать императивным нормам. В противном случае они будут признаны недействительными. Но если после заключения договора при его заключении были приняты правила, отличные от существующих правил на момент заключения, правила, определяющие иные обязательные правила для сторон, однако если в законе установлено, что его действие не распространяется на отношения, возникшие из ранее подписанных договоров, составляют исключение (статья 390.2. Гражданского кодекса).

Во вторых, правовое регулирование договорных отношений допускает большой пласт **диспозитивных норм**. В отличие от императивной диспозитивная норма применяется лишь постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. Стороны своим соглашением могут установить условие, отличное от предусмотренного в указанной норме, либо вообще исключить ее применение. И только при отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой. Например, в соответствии со статьей 598.1. Гражданского кодекса покупатель обязан оплатить вещь непосредственно до или после передачи ему продавцом вещи, если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства. Указанная норма является диспозитивной и действует только в том случае, если стороны в договоре не укажут дату или срок оплаты проданного товара. Но если стороны в договоре предусмотрят такое условие, например, укажут, что оплата производится через 3 месяца после поставки товара, то будет действовать условие договора.

И наконец, третий уровень регулирования договорных отношений представляют собой **обычай делового оборота**. В соответствии со статьей 10.1. Гражданского кодекса обычай делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Обычай делового оборота, противоречащий положениям законодательства или договору, не применяется.

Следует отметить, что обычай делового оборота внутри республики только складываются и в настоящее время при регулировании договорных отношений трудно на них опираться.

Возмездный и безвозмездный договоры

Все гражданско-правовые договоры могут быть разделены на две неравноценные категории: возмездные и безвозмездные договоры.

В соответствии со статьей 397.1. Гражданского кодекса договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (статья 397.2. Гражданского кодекса).

На практике преобладающий характер, конечно же, носят возмездные договоры.

Характерной чертой возмездного договора является то, что сторона, исполняющая свои обязанности, должна получить за это от другой стороны плату или иное встречное предоставление, то есть суть обязательства, возникающего из возмездного договора, заключается в том, что каждая из сторон по договору имеет право требования к другой стороне, но одновременно несет перед ней и определенные обязанности. При этом каждая из сторон считается должником другой стороны в том, что она обязана сделать в ее пользу, и в то же время ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

В обязательстве, возникающем из безвозмездного договора, одна из сторон, на которой лежит обязанность предоставить что-либо другой стороне, является исключительно должником, а другая сторона -

кредитором. К числу безвозмездных договоров относятся, например, договор дарения, договор безвозмездного пользования имуществом и некоторые другие.

Договор предполагается возмездным, если из Гражданского кодекса, содержания или существа договора не вытекает иное. Указанная норма имеет большое практическое значение. Например, в тех случаях, когда стороны в договоре "забыли" включить условие, предусматривающее обязанность стороны, получившей товары, работы, услуги, оплатить их, при возникновении спора между ними суд должен исходить из того, что полученные товары, работы, услуги должны быть оплачены. Что касается размера оплаты, то он должен определяться исходя из цен, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные товары, работы или услуги.

Цена договора

Существенным условием всякого возмездного договора является цена. Общим правилом для возмездных договоров является оплата товаров, работ, услуг по ценам (тарифам, расценкам, ставкам), установленным договором или иным соглашением сторон. Стороны сами устанавливают цену или включают в договор условия, позволяющие определить цену товаров, работ, услуг в момент их оплаты.

Вместе с тем в некоторых случаях, предусмотренных законом, применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. Государственное регулирование цен сохраняется в отношении некоторых товаров, работ и услуг (например, цены на электрическую энергию, тарифы за перевозки грузов железной дорогой и т.д.).

Гражданский кодекс (статья 398.2.) исключает возможность одностороннего либо произвольного изменения цены, установленной в договоре. Такие изменения допускаются в случаях и на условиях, предусмотренных договором либо Гражданским кодексом. Например, в соответствии со статьей 572.1. Гражданского кодекса продавец обязан передать покупателю не обремененную правами третьих лиц вещь, за исключением случая, когда покупатель согласился принять вещь, обремененную правами третьих лиц. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены вещи либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на эту вещь.

В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (статья 398.3. Гражданского кодекса).

Действие договора

В соответствии со статьей 399.1. Гражданского кодекса договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Этот момент может определяться по-разному в зависимости от избранного сторонами способа оформления договорных отношений.

Если договор заключается путем подписания единого документа одновременно двумя сторонами, то дата подписания договора совпадает с моментом его заключения.

В случае же, когда одна из сторон направляет другой стороне проект договора, договор будет считаться заключенным с момента получения стороной, разработавшей договор, подписанного другой стороной экземпляра договора. В таком же порядке должен определяться момент заключения договора, оформляемого путем обмена письмами, телеграммами и т. п., когда датой заключения договора будет служить дата получения стороной, предложившей заключить договор, ответа другой стороны о безоговорочном принятии этого предложения.

Сторонам, вступающим в договорные отношения, предоставлено право распространить действие договора на их взаимоотношения, возникшие до заключения договора (статья 399.2. Гражданского кодекса). Такая ситуация, к примеру, нередко возникает в отношениях по поставкам сырья, комплектующих изделий, когда партнеры, доверяя друг другу и рассчитывая на долговременные связи, не прерывают поставку продукции по истечении срока действия прежнего договора, а затем при заключении нового договора предусматривают, что его условия применяются и к взаимоотношениям сторон, имевшим место в период между окончанием срока действия прежнего договора и заключением нового договора.

Что касается указанной сторонами даты окончания срока действия договора, то самостоятельного правового значения это условие договора не имеет. **Окончание срока действия договора рассматривается как основание прекращения договорных обязательств лишь при условии, что об этом прямо указано в законе или договоре (статья 399.3. Гражданского кодекса).**

В остальных случаях договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения обязательств. Данное положение корреспондирует норме, согласно которой **обязательство прекращается надлежащим исполнением** (статья 528 Гражданского кодекса), а также положению о том, что в случае ненадлежащего исполнения обязательства уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (статья 450.1. Гражданского кодекса).

Положение о том, что срок окончания договора не имеет самостоятельного правового значения, подтверждается также нормой о том, что данное обстоятельство (истечение срока действия договора) не освобождает от ответственности за нарушение договорных обязательств (статья 399.4. Гражданского кодекса).

Основные ошибки при оформлении договоров

Практика показывает, что наиболее часто встречающимися ошибками при оформлении договоров являются:

- отсутствие в договорах положений о существенных условиях договора данного вида;
- неточные (некорректные) формулировки при определении предмета договора;
- отсутствие в договоре описания порядка возможного изменения цены;
- отсутствие указания на срок исполнения договора;
- подписание договора от имени организации не уполномоченным на то лицом;
- несоблюдение нотариальной формы сделки и требований о ее государственной регистрации (в случаях, когда это установлено законодательством);
- несоблюдение дополнительных требований к форме договора, устанавливаемых законодательством (совершение договора на специальном бланке, скрепление печатью, обязательные реквизиты договоров и пр.).

Прокомментируем некоторые из перечисленных пунктов, проиллюстрируем их примерами, укажем возможные последствия подобных ошибок, а в отдельных случаях наметим пути избежания подобных ошибок.

Прежде всего рассмотрим ошибки при определении таких существенных сторон, как предмет, цена и сроки исполнения договора.

Недостаточно четкое определение **предмета договора** поручения, комиссии или агентского договора может привести к тому, что налоговые органы могут трактовать его как договор иного вида (например, договор поставки), что, в свою очередь, приведет к другому способу исчисления ряда налогов. Иногда нечеткое определение предмета договора приводит к возникновению разногласий с налоговым органом о вычете тех или иных затрат из дохода. Например, при продаже товаров по договору комиссии комиссионер, являющийся плательщиком упрощенного налога, обязан уплатить налог в размере 4% от суммы комиссионного вознаграждения. А если договор составлен нечетко и по этой причине может квалифицироваться как договор купли-продажи, то комиссионер будет вынужден уплатить тот же налог уже с полной стоимости проданного товара. В результате этого сумма налога может превысить сумму комиссионного вознаграждения, то есть сумму реально заработанных средств.

Во избежание ошибок, связанных с указанием сроков исполнения договоров, необходимо помнить следующее. Согласно статье 427.2. Гражданского кодекса, если срок исполнения обязательства не назначен или его невозможно назначить в силу обстоятельств, то кредитор вправе требовать немедленного исполнения обязательства, а должник обязан исполнить его в разумный срок. Это, как правило, влечет за собой необходимость судебного разбирательства. При этом предстоит доказывать, какой срок является разумным для конкретной ситуации.

Кроме того, не следует забывать о существовании **предельных сроков исполнения обязательств**, установленных законодательством. Например, Указом Президента Азербайджанской Республики № 609 от 24 июня 1997 года установлено, что при внешнеторговых операциях максимальный срок, устанавливаемый для консигнационной торговли, не может превышать 180 дней со дня декларирования в таможенных органах. Средства, от продажи товаров по мере их реализации должны поступить на банковские счета экспортеров в Азербайджанской Республике не позднее 10 банковских дней. Товары, не реализованные в указанный выше срок, подлежат возврату в Азербайджанскую Республику в 30-дневный срок.

Последствием перечисленных недостатков может быть признание сделки (или ее части) недействительной, что повлечет за собой, как минимум, обязанность одной из сторон договора вернуть партнеру все полученное по сделке, а в некоторых случаях может привести и к взысканию всего полученного по договору в доход государства. Поэтому при подготовке каждого договора необходимо стремиться предусмотреть все возможные нюансы заключаемого соглашения. Кроме того, во избежание ошибок целесообразно пользоваться услугами квалифицированных юристов.

Процедура подписания договора

Подписание договора свидетельствует о волеизъявлении сторон на его заключение, в соответствии с которым у сторон возникают соответствующие права, обязанности и ответственность. Договор - документ, который в случае возникновения спора выступает в качестве важнейшего доказательства в суде и Арбитражном суде. Все это обуславливает необходимость неукоснительного соблюдения ряда выработанных юристами рекомендаций:

- подписи сторон должны быть полными и разборчивыми;
- не стоит подписывать чистых бланков;

- после подписания договора ни при каких обстоятельствах не следует отдавать свой подлинный экземпляр договора контрагенту (иным посторонним лицам). Во избежание возможной потери или хищения подлинный экземпляр договора лучше положить в сейф, а в текущей работе целесообразнее использовать его ксерокопию;

- если текст договора составляет несколько страниц, необходимо их прошить и заверить подписями и печатями сторон. Можно воспользоваться и другим эффективным способом - подписать каждую страницу договора;

- не следует включать в договор фразы, допускающие разночтения.

И главный совет: не стоит подписывать договор без консультации с юристом, рекомендации которого помогут избежать крупных убытков, а в отдельных случаях - предотвратить банкротство.

Методика проверки полномочий лица, подписывающего документ

При проверке полномочий лица, подписывающего документ, следует:

1. Удостовериться в его личности по паспорту (иному документу, удостоверяющему личность).
2. В случае, когда договор заключается с директором предприятия контрагента, необходимо убедиться, что это действительно директор (стоит ознакомиться с соответствующим документом: приказом о назначении директором, удостоверением, протоколом собрания собственников предприятия). Не лишним будет посмотреть раздел "Компетенция директора" в уставе предприятия во избежание последствий, связанных с включением пункта, ограничивающего права директора по совершению сделок (например, в уставе может быть предусмотрено, что директор вправе совершать сделки с согласия административного совета предприятия). В некоторых фирмах бывает несколько руководителей (директор, президент, председатель общего собрания), и в такой ситуации трудно определить полномочия директора, что предполагает необходимость обращения к уставу предприятия.

3. При заключении договора с заместителем директора или иным лицом по должности ниже директора следует помнить, что эти лица вправе совершать сделки только при наличии доверенности.

4. При совершении сделок с лицами, действующими по доверенности, стоит удостовериться в их личности.

При проверке доверенности контрагента (если договор подписывается лицом, действующим на основании доверенности) следует обратить внимание на:

- подпись руководителя организации, печать;
- дату выдачи доверенности;
- срок действия доверенности;
- объем полномочий.

В доверенности должно быть четко указано полномочие лица подписать данный договор.

Изменение и расторжение договора

Односторонний отказ от исполнения договора

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом или договором.

В Гражданском кодексе предусмотрены некоторые общие положения, предоставляющие стороне право на односторонний отказ от исполнения договора. Таким правом обладает сторона, в отношении которой не выполнено встречное обязательство либо обстоятельства с очевидностью свидетельствуют, что оно не будет исполнено в установленный срок (статья 441 Гражданского кодекса).

Нормы, предоставляющие сторонам право на односторонний отказ от исполнения договора, можно подразделить на две группы. К первой относятся положения Гражданским кодексом в отношении договоров, существо которых предопределяет предоставление сторонам (или одной стороне) права отказаться от договора по их усмотрению, например по договору поручения - обеим сторонам (статья 786 Гражданского кодекса).

Во вторую группу входят нормы, предусматривающие такое право стороны в случаях, когда другая сторона нарушила свои обязательства, например по договору купли-продажи (статья 575 Гражданского кодекса), договору подряда (статья 759 Гражданского кодекса).

Существенное изменение обстоятельств

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Обстоятельства в этом случае изменяются после заключения договора настолько радикально, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. В подобной ситуации речь идет не о невозможности исполнения договорных обязательств, а о крайней затруднительности. Исполнить договор

при таких условиях в принципе возможно, но это приведет к настолько нежелательным последствиям для стороны, что теряется сам смысл вступления в договорные отношения, которые должны быть по общему правилу взаимовыгодными.

Возможность изменить или расторгнуть договор в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, Гражданский кодекс связывает со строго определенными случаями, указанными в статье 422.

Статья 422 устанавливает, что, если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным статьей 422.4, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Само по себе существенное изменение обстоятельств не служит основанием для изменения договора, если им предусмотрено или из него вытекает иное. Так, если стороны, заключая договор на длительный срок, согласились, что указанные в нем цены являются твердыми и не подлежат изменению, следует считать, что каждая из них приняла на себя риск возможного повышения или понижения цен.

Регулирование основано на той предпосылке, что при заключении договора стороны определяют его условия исходя из разумной оценки обстоятельств, в которых он будет исполняться. При этом должны учитываться состояние экономического оборота и тенденции его развития, существующие обязательные правила, которые необходимо соблюдать при исполнении договора. Например, предметом оценки могут быть уровень и тенденции: цен на товары, являющиеся предметом договора, сырье, материалы, топливо и энергию, используемые при их изготовлении; стоимости рабочей силы; налогообложения; размера транспортных тарифов. Условия договора, определенные с учетом результатов такой оценки, отражают стремление сторон обеспечить баланс их имущественных интересов. Баланс имущественных интересов сторон может быть нарушен любым изменением обстоятельств. Однако только их существенное изменение признается основанием изменить или расторгнуть договор.

В связи с существенным изменением обстоятельств договор, как правило, расторгается, а не изменяется. Изменение договора допускается по решению суда лишь в двух случаях:

1) расторжение договора противоречит общественным интересам и

2) расторжение повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

При этом достаточно наличия только одного из этих двух оснований.

Форма соглашения

Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Статья 423 Гражданского кодекса предусматривает некоторые общие требования к форме соглашения об изменении или о расторжении договора. Она должна быть той же, что и форма соответствующего договора - устной или письменной (простой или нотариальной).

Последствия изменения и расторжения договора

Статья 424 Гражданского кодекса устанавливает последствия изменения и расторжения договора:

В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соответствующего соглашения сторон, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Если стороны достигли соглашения об изменении или о расторжении договора, то по общему правилу договор считается измененным или расторгнутым, а обязательства сторон - измененными или прекращенными с момента заключения соглашения об изменении или о расторжении договора.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Основания изменения и расторжения договора

Изменение и расторжение договора сторон возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено в Гражданском кодексе или в договоре.

Договор по требованию одной из сторон может быть изменен или расторгнут только при существенном нарушении договора другой стороной или в других случаях, предусмотренных в Гражданском кодексе или в договоре. Нарушение договора одной из сторон считается существенным, когда другая сторона, в результате причиненного этим ущерба, в значительной мере лишается того, на что имела право рассчитывать при заключении договора.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается настоящим Кодексом или соглашением сторон, договор, считается соответственно расторгнутым или измененным.

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, может служить основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. Изменение обстоятельств считается существенным, когда они изменились настолько, что если стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы на значительно отличающихся условиях. Ошибочность представлений сторон, лежащих в основе договора, приравнивается к изменению обстоятельств.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным в статье 422.4 Гражданского кодекса (когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях), изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что вправе рассчитывать при заключении договора;

- из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если иное не вытекает из настоящего Кодекса, договора или обычаев делового оборота.

Требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

Последствия изменения и расторжения договора

При изменении договора обязательства сторон также становятся измененными.

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

При изменении или расторжении договора обязательства сторон, если иное не вытекает из их соглашения и характера изменений, считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или расторжении договора, а при изменении или прекращении договора в судебном порядке - с момента вступления в силу решения суда об изменении или прекращении договора.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом или соглашением сторон.

Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное его нарушение одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Исполнение договора

Исполнение обязательств каждой стороной по договору подчиняется определенным правилам, закрепленным в соответствующих статьях Гражданского кодекса.

Срок исполнения договора

Если срок исполнения обязательства назначен, кредитор не может требовать его исполнения до наступления срока, однако должник может досрочно его исполнить.

Если срок исполнения обязательства не назначен или его невозможно назначить в силу обстоятельств, то кредитор может требовать немедленного исполнения обязательства, а должник обязан исполнить его в разумный срок.

Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в тот же день или, соответственно, в любой момент в пределах этого периода.

Должник обязан в семидневный срок исполнить предъявленное кредитором требование об исполнении обязательства, не выполненного в разумный срок, а также обязательства, срок исполнения которого определен на момент требования, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из Гражданского кодекса, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Если срок исполнения обязательства зависит от возникновения какого-либо условия, обязательство должно быть исполнено со дня возникновения указанного условия.

Место исполнения договора

Место исполнения обязательств определяется по воле сторон, если иное не определено Гражданским кодексом или договором, или же не вытекает из существа обязательства.

Если место исполнения обязательства не определено, то исполнение должно осуществляться:

- по обязательству о передаче земельного участка, сооружения или иной недвижимости - по месту нахождения имущества;

- если обязательство заключается в передаче определенной вещи - по месту нахождения указанной вещи в момент подписания договора;

- по всем прочим обязательствам - по месту жительства должника, а если должник является юридическим лицом - по месту его нахождения во время возникновения обязательства.

При образовании обязательства на производственном предприятии должника, а если предприятие не находится по месту его жительства, обязательство исполняется по месту нахождения предприятия должника.

Нельзя считать место назначения местом исполнения обязательств лишь на том основании, что должник расходы по поставкам берет на себя.

Цена договора

Исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые соответствующим органом исполнительной власти.

Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором либо Гражданским кодексом.

В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Документальное оформление факта исполнения договора

Факт исполнения договора должен быть подтвержден соответствующим документом. В случае отсутствия указанного документа обязанная сторона продолжает в юридическом смысле оставаться должником, несмотря на фактическое исполнение обязательства. Документальным подтверждением исполнения обязательств могут быть:

- накладная-фактура об отгрузке товаров;
- акт о выполнении работ (об оказании услуг);
- платежное поручение (заверенное учреждением банка) о произведенной оплате товаров (работ, услуг);
- квитанция от транспортной организации об отгрузке товара в адрес грузополучателя;
- квитанция о сдаче-приемке товара на склад продавца;
- акт сверки (зачета) взаимных требований;
- иные соответствующие документы.

Договор лизинга

Правовые отношения по договорам лизинга

Правовые отношения по договорам лизинга регулируются Главой 38 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

Вопросы налогообложения операции по финансовому лизингу регулируется статьей 140 Налогового кодекса.

Отметим, что нормы Гражданского кодекса, регулирующие правовые отношения по договору лизинга в некоторых моментах отличаются от норм, содержащихся в Налоговом кодексе. При этом следует иметь в виду, что согласно статье 2.3 Налогового кодекса при возникновении противоречий между актами налогового законодательства и актами иных отраслей законодательства применяются акты налогового законодательства, за исключением случаев, предусмотренных статьей 2.7 настоящего Кодекса. В соответствии со статьей 2.7 Налогового кодекса, если в соглашениях о долевом распределении добычи, об основном трубопроводе и других утвержденных законом до или после вступления в силу настоящего Кодекса подобных соглашениях и законах, в том числе в законе о нефти и газе установлены положения о налогах, отличающиеся от предусмотренных настоящим Кодексом и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов, то применяются положения указанных соглашений и законов.

Таким образом, в целях налогообложения в первую очередь следует руководствоваться соответствующими нормами Налогового кодекса. Нормы Гражданского права могут применяться в разрешении налоговых вопросов только в части, не противоречащих соответствующим нормам Налогового кодекса.

Если при аренде имущества имеет место одно из нижеуказанных условий, то подобная аренда признается в целях налогообложения финансовым лизингом (статья 140 Налогового кодекса):

- * договором лизинга предусматривается передача имущества в собственность по истечении срока аренды, либо арендатор вправе приобрести имущество по установленной цене или по заранее предполагаемым ценам по истечении срока аренды, либо;

- * срок аренды превышает 75 процентов срока эксплуатации арендованного имущества либо;

- * остаточная стоимость имущества по завершении срока аренды менее 20 процентов рыночной стоимости имущества на начало аренды, либо;

- * сумма, подлежащая выплате за аренду, равна 90 и более процентам рыночной стоимости имущества на начало аренды. Данная норма не применяется, если аренда начинается после истечения 3/4 срока эксплуатации актива.

Если одно из этих условий присутствует, то в целях налогообложения договор аренды признается финансовым лизингом, а арендные платежи - выплатами по ссуде, предоставленной арендатору. При этом каждая выплата по договору финансового лизинга считается выплатой по ссуде, которая состоит из двух частей:

- * сумма долга (стоимость объекта, являющегося предметом лизинга);

- * процент по ссуде (вознаграждение лизингодателя).

В соответствии со статьей 123.1. Проценты, в том числе, ссудные проценты, выплачиваемые по операциям по финансовому лизингу, выплаченные резидентом либо постоянным представительством нерезидента или от имени подобного рода представительства, за исключением процентов, уплаченных по кредитам (ссудам), депозитам (счетам) банкам-резидентам, лицам-резидентам, осуществляющим деятельность по финансовому лизингу, или постоянным представительством банков-нерезидентов, нерезидентам, осуществляющим деятельность по финансовому лизингу и находящимся в Азербайджанской Республике, облагаются налогом по ставке 10 процентов у источника выплаты, если доход извлечен из Азербайджанского источника в соответствии со статьей 13.2.16 настоящего Кодекса.

Таким образом, ссудные проценты, выплачиваемые по договору лизинга, облагаются налогом у источника, за исключением ссудных процентов, выплачиваемых по операциям по финансовому лизингу:

- * лицам-резидентам, осуществляющим деятельность по финансовому лизингу;

- * постоянным представительством нерезидентов в Азербайджанской Республике, осуществляющим деятельность по финансовому лизингу.

В соответствии со статьей 164.1.2 Налогового кодекса оказание финансовых услуг освобождены от налога на добавленную стоимость.

В соответствии со статьей 13.2.14.1 Налогового кодекса предоставление (или выдача) кредитов, операций по финансовому лизингу, кредитных гарантий и любых залоговых и ломбардных гарантий в денежно-кредитных операциях, в том числе управление кредитами и кредитными гарантиями лицом, предоставившим кредиты или гарантии относятся к финансовым услугам.

Таким образом, платежи по финансовому лизингу освобождены от налога на добавленную стоимость.

Пример.

Предприятие А (нерезидент, не имеющий постоянного представительства в Азербайджане) по договору лизинга передает предприятию Б (резидент Азербайджана) оборудование. Согласованная стоимость оборудования составляет 10.000 манатов. Срок действия лизинга 15 месяцев. Вознаграждение лизингодателя установлено в размере 2.000 манатов. Таким образом, общая сумма лизинговых платежей составляет 12.000 манатов. Лизинговые платежи вносятся ежемесячными равномерными платежами в сумме 800 манатов (12.000 манатов : 15 месяцев). Данная сумма складывается из двух составляющих:

* погашение суммы долга 666,66 манатов (10.000 манатов : 15 месяцев)

* процент по ссуде 133,34 манатов (2.000 манатов : 15 месяцев)

В данном примере доходом предприятия А считается процент по ссуде, а точнее 133,34 манатов ежемесячно. Предприятие Б обязано удерживать налог у источника при каждой выплате в сумме 13,33 манатов (133,34 x 0,1).

В соответствии со статьей 140.4 Налогового кодекса при неуказании в договоре о финансовом лизинге процентной ставки по ссудным платежам или для определения текущей стоимости арендных платежей по финансовому лизингу, осуществляемых в пользу нерезидентов, осуществляющих деятельность по финансовому лизингу, а также взаимозависимых лиц, процентная ставка, принимаемая для определения текущей стоимости арендных платежей по финансовому лизингу, принимается в размере 125 процентов средней процентной ставки, сложившейся на месяц, к которому относятся платежи, на межбанковском кредитном аукционе на кредиты, выдаваемые одной и той же валютой и на схожий срок, а при непроведении подобных аукционов - 125 процентов средней процентной ставки, сложившейся на месяц, к которому относятся платежи по кредитам, выдаваемым в одной и той же валюте и на схожий срок между банками.

Таким образом, процентная ставка, исходя из которой исчисляется сумма процента по ссуде, определяется по следующей формуле:

$$ПС = СКС \times 1,25$$

где,

СКС - средняя кредитная ставка, установленная по итогам предыдущего квартала на ежеквартальном межбанковском кредитном аукционе Национального банка Азербайджанской Республики.

А сумма процента по ссуде определяется по формуле:

$$СПС = ((ПС : (100 + ПС)) \times АП$$

где,

АП - текущий платеж по договору финансового лизинга.

Исчисленная в указанном порядке сумма процента подлежит налогообложению в порядке, установленном статьей 123 Налогового кодекса.

Пример.

По договору финансового лизинга арендатор ежеквартально выплачивает нерезиденту-арендодателю 12.000 манатов. Предположим, что в предыдущем квартале средняя кредитная ставка, установленная по итогам предыдущего квартала на ежеквартальном межбанковском кредитном аукционе Национального банка Азербайджанской Республики, составила 10 %.

В этом случае процентная ставка, исходя из которой исчисляется сумма процента по ссуде, составит:

$$ПС = 10 \% \times 1,25 = 12,5 \%$$

А теперь определим сумму процента по ставке, подлежащей налогообложению:

$$СПС = (12,5 : (100 + 12,5)) \times 12.000 \text{ манатов} = 1.333,3 \text{ манатов}$$

Сумма налога, удерживаемая у источника при каждой выплате, составит:

$$1333,3 \times 0,1 = 133,3 \text{ манатов}$$

Оценка имущества, взятого по договору финансового лизинга

В соответствии со статьей 140.1 Налогового кодекса при предоставлении арендодателем материального имущества по договору лизинга в целях налогообложения арендатор признается владельцем имущества, а арендные платежи - выплатами по ссуде, предоставленной арендатору.

Так как арендатор признается владельцем арендованного имущества, то он должен зачислить на свой баланс имущество, арендованное по договору лизинга. При этом возникает вопрос: по какой стоимости должно быть оценено имущество, зачисляемое на баланс арендатора по договору лизинга?

В соответствии со статьей 143 Налогового кодекса в стоимость активов включаются расходы, понесенные на их приобретение, доставку, производство, строительство, монтаж и сооружение, а также иные расходы, увеличивающие стоимость активов, кроме расходов, которые налогоплательщик имеет право вычитать из дохода.

Как уже было отмечено выше, каждая выплата по договору финансового лизинга считается выплатой по ссуде, которая состоит из двух частей:

- * сумма долга;
- * процент по ссуде.

В соответствии со статьей 110 Налогового кодекса налогоплательщик вправе вычесть из дохода фактическую сумму процентов, выплаченную за ссуду (при использовании метода по начислению - сумма процентов, подлежащих к оплате), с условием соблюдения установленных ограничений. В соответствии со статьей 140.4 Налогового кодекса указанная сумма процентов исчисляется исходя из процентной ставки, определяемой на уровне 125 % от средней кредитной ставки, установленной по итогам предыдущего квартала на ежеквартальном межбанковском кредитном аукционе Национального банка Азербайджанской Республики.

Таким образом, в стоимость имущества, зачисляемого на баланс арендатора по договору лизинга, включаются лизинговые платежи (за исключением процентов по ссуде), а также иные расходы, связанные с доставкой, монтажом, сооружением лизингового имущества. А проценты по ссуде, исчисленные исходя из процентной ставки, определяемой на уровне 125 % от средней кредитной ставки, установленной по итогам предыдущего квартала на ежеквартальном межбанковском кредитном аукционе Национального банка Азербайджанской Республики, вычитаются из дохода арендатора.

9. Исковая давность

В соответствии со статьей 372.2. Гражданского кодекса Азербайджанской Республики исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. В данном положении имеется в виду, что по истечении соответствующего срока потерпевшая сторона лишается возможности требовать в суде защиты нарушенного права, например, погашения неоплаченного долга.

Что такое исковая давность?

Исковая давность - это временный предел для защиты нарушенного права в суде. Соответственно пропуск срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске (статья 375.2. ГК).

Вводя правила об исковой давности, законодатель ставит целью стимулировать сторону к тому, чтобы не затягивать осуществление принадлежащих ей прав, а в случаях нарушения - обращение в суд за защитой. Тем самым установление правил об исковой давности призвано содействовать устойчивости и определенности гражданского оборота. В их введении непосредственно заинтересован неисправный должник, поскольку благодаря исковой давности он получает уверенность в том, что за пределами установленных сроков нарушенное им право уже не сможет быть защищено кредитором.

Пропуск исковой давности вместе с тем не оказывает влияния на действительность защищаемого права. Принадлежащее лицу право существует не только в пределах сроков исковой давности, но и после их истечения. Следовательно, если предприятие-должник перечислило предприятию-кредитору долг, оно не сможет впоследствии требовать уплаченное обратно, ссылаясь на то, что к моменту платежа срок уже прошел, поскольку его долг как таковой сохраняется. Все дело лишь в том, что должника уже нельзя заставить с помощью суда исполнить свой долг (статья 383 ГК).

Также следует иметь в виду, что согласно статье 375.1. ГК требование о защите права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только в том случае, если ответчик во время судебного разбирательства обратился с заявлением в суд об истечении срока исковой давности. При этом необходимо, чтобы такое требование последовало до вынесения судом решения. Следовательно, если ответчик при рассмотрении спора судом первой инстанции соответствующего заявления не сделал, он не вправе в жалобе на вынесенное решение сослаться на то, что суд удовлетворил требование истца, несмотря на пропуск срока исковой давности.

Сроки исковой давности

Сроки исковой давности установлены статьей 373 Гражданского кодекса.

Согласно указанной статье общий срок исковой давности составляет десять лет.

Исковая давность по требованиям договора составляет три года, а по требованиям договора, связанного с недвижимым имуществом - шесть лет.

Срок исковой давности по требованиям, возникающим из обязательств, подлежащих выполнению время от времени, составляет три года.

Для отдельных видов требований Гражданским кодексом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (статья 377.1. ГК).

Пример.

Предприятие "А" 10 сентября 2004 года передало товар предприятию "Б" по договору купли-продажи. Согласно условиям заключенного договора предприятие "Б" обязано оплатить стоимость этого товара в течение 30 дней со дня получения товара. В данном случае течение срока исковой давности начинается с 10 октября 2004 года.

В соответствии со статьей 373.2. Гражданского кодекса исковая давность по требованиям договора составляет три года. Таким образом, срок исковой давности по указанной выше задолженности истекает 10 октября 2007 года.

Если срок исполнения обязательства не назначен или его невозможно назначить в силу обстоятельств, то кредитор может требовать немедленного исполнения обязательства, а должник обязан исполнить его в разумный срок (статья 427.2. ГК). Что подразумевается под "разумным сроком" - Гражданский кодекс не раскрывает. Но, исходя из смысла данного понятия, можно сделать вывод - под "разумным сроком" понимается срок, в течение которого добросовестный должник погасил бы свою задолженность. При этом неплатежеспособность должника не может являться причиной отсрочки платежа.

Пример.

Предприятие "А" 10 сентября 2001 года передало здание предприятию "Б" по договору купли-продажи. В договоре срок оплаты не предусмотрен.

1 октября 2001 года предприятие "А" потребовало от предприятия "Б" оплатить стоимость здания в течение 15 дней, посчитав этот срок разумным для погашения задолженности. В данном случае течение срока исковой давности начинается с 15 октября.

В соответствии со статьей 373.2. Гражданского кодекса исковая давность по требованиям договора, связанного с недвижимым имуществом, составляет шесть лет. Таким образом, срок исковой давности по указанной выше задолженности истекает 15 октября 2007 года.

Начало течения срока исковой давности

Гражданский кодекс исходит из так называемого субъективного способа определения начала течения исковой давности. Так, статья 377.1. ГК предусматривает, что течение исковой давности начинается с момента, когда лицо узнало или должно было узнать о допущенном нарушении. Например, если фирма-покупатель начинает необоснованно пользоваться средствами своего контрагента с 1 февраля, а продавец узнал об этом только 5 февраля, срок исковой давности начинает исчисляться с этой последней даты. Исключения из правила могут быть установлены только Гражданским кодексом. Так, в частности, для обязательств с определенным сроком статья 377.2. Гражданского кодекса предусматривает, что течение исковой давности начинается с момента окончания срока. Другое правило действует в отношении обязательства, срок исполнения которого не определен либо определен моментом востребования. В таком случае течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право требования исполнения обязательства (статья 377.3. Гражданского кодекса).

Приостановление течения срока исковой давности

Гражданский кодекс предусматривает определенные периоды, на протяжении которых в силу различных обстоятельств, вызывающих невозможность либо особые трудности для потерпевшей стороны защитить свое право, течение сроков исковой давности приостанавливается.

В соответствии со статьей 379.1. ГК течение срока исковой давности приостанавливается:

* если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);

* если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

* в силу установленной на основании соответствующего органа исполнительной власти отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

* в случае отсутствия законного представителя недееспособного лица;

* в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение исковой давности о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью физических лиц, также приостанавливается до назначения или отказа от назначения пенсии или пособия в связи с обращением физического лица в соответствующий орган о назначении пенсии или пособия.

Течение срока исковой давности может быть приостановлено с тем условием, что указанные выше случаи продолжают иметь место в течение последних шести месяцев исковой давности, если же этот срок равен или меньше шести месяцев - возникают в течение срока исковой давности или продолжают иметь место за этот период.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием для приостановления давности, течение ее срока продолжается. Оставшаяся часть срока увеличивается до шести месяцев, а если срок исковой давности равен или менее шести месяцев - до срока давности.

Течение срока исковой давности в период существования брака приостанавливается по требованиям между женой и мужем. Дети до достижения совершеннолетия в отношении требований между родителями и детьми, а также в отношении требований между опекунами (попечителями) и лицами, находящимися под опекуном (попечительством), применяются те же правила.

Если требования предъявляются частично дееспособным или недееспособным лицом, не имеющим законного представителя, срок исковой давности считается приостановленным до того, пока это лицо не будет полностью дееспособно, или пока ему не будет назначен представитель.

Перерыв течения срока исковой давности

Перерыв означает, что течение срока исковой давности при определенных обстоятельствах прерывается, и после того, как действие, вызвавшее перерыв, прекратится, она снова течет, но в отличие от приостановления, уже с самого начала. Соответственно время до перерыва в расчет не принимается. Иными словами, течение срока исковой давности начинается заново.

Гражданский кодекс предусматривает два обстоятельства, вызывающих перерыв:

1. Предъявление иска в установленном порядке.
2. Совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Пример.

20 сентября 2007 года истекает срок исковой давности предприятия-должника. 10 сентября 2007 года предприятие-кредитор и предприятие-должник подписали "Акт сверки", в котором стороны указали сумму долга.

В данном случае течение срока исковой давности начинается заново с 10 сентября 2007 года.

Пример.

20 сентября 2007 года истекает срок исковой давности предприятия-должника. 10 сентября 2007 года предприятие-должник оплатило часть долга.

В данном случае течение срока исковой давности начинается заново с 10 сентября 2007 года.

Требования, на которые исковая давность не распространяется

Гражданский кодекс устанавливает круг требований, на которые исковая давность не распространяется. Имеются в виду требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов, а также требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.

Включение требования о защите нематериальных благ связано с тем, что они по общему правилу не ограничены во времени и их нарушение продолжается непрерывно.

Правило о нераспространении исковой давности на требования к банку подразумевает требования любых вкладчиков, адресованные любым банкам и относящиеся к любым вкладам. Основная причина, в силу которой соответствующие требования отнесены к числу не охватываемых исковой давностью, состоит в их бессрочном характере.

Гражданский кодекс предусматривает, что требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются в пределах срока давности, то есть трех лет, предшествовавших предъявлению иска. Имеется в виду, что если право требовать возмещения возникло в 2003 году, а иск предъявлен в марте 2007 года, он будет удовлетворен частично: начиная с платежей за февраль 2004 года.

Последние по счету требования из числа не охватываемых исковой давностью составляют требования собственника или владельца имущества, направленные на устранение всяких нарушений его права, хотя эти нарушения и не были соединены с лишением владения (например, выстроена стена, заслоняющая витрину принадлежащего арендатору магазина). В данном случае, как и в большинстве других, предусмотренных в статье 384 Гражданского кодекса, также имеет место длящееся непрерывно нарушение, что и служит основанием для нераспространения на возникшее из него требование исковой давности.

10. Введение в гражданское судопроизводство

В какой суд следует обратиться

Первым делом вам надо определить, в какой суд обратиться.

Подведомственность спора общим судам или экономическому суду определяется в соответствии с главой 3 Гражданско-процессуального кодекса Азербайджанской Республики, с учетом предмета спора или характера правоотношений

В соответствии с указанной главой дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных правоотношений, правоотношений, связанных с использованием природных ресурсов или охраной окружающей среды, налоговых, административных и других правоотношений, рассматриваются судами общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства, если хотя бы одной из сторон в споре является физическое лицо и оно не имеет статус индивидуального предпринимателя, или, хотя оно и имеет такой статус, но спор возник не в связи с осуществлением предпринимательской деятельности.

Дела по спорам, возникающим из гражданских, административных и других правоотношений между юридическими лицами, физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя подведомственны экономическому суду в порядке гражданского судопроизводства.

К спорам между юридическими лицами, физическими лицами-предпринимателями, в частности, относятся:

1. предусмотренные законом споры по конфликтам, связанным с договорами, или споры о передаче конфликта на разрешение Экономического суда;
2. споры об изменении или аннулировании договоров;
3. споры о подтверждении исполнения исполнительных или иных документов о штрафах, подлежащих бесспорной (безакцептной) уплате;
4. споры об уплате штрафов государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами, осуществляющими функции контроля, если законом не предусмотрена уплата штрафов в бесспорном (безакцептном) порядке;
5. споры о возврате из бюджета денежных средств, списанных в бесспорном (безакцептном) порядке органами, осуществляющими функции контроля, в нарушение требований закона или иного нормативно-правового акта;
6. споры о признании учредительных документов предприятий недействительными;
7. споры о признании юридических и физических лиц неплатежеспособными;
8. споры об уплате налогов.

Споры, в которых участвуют физические и юридические лица Азербайджанской Республики, а также иностранные юридические лица, юридические лица с иностранными инвестициями, международные юридические лица, иностранные граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность, лица без гражданства рассматриваются экономическим судом по спорам, вытекающим из международных договоров.

Таким образом, в экономическом суде разрешают все экономические споры с фирмами или предпринимателями. Здесь же можно искать правды в спорах с государственными ведомствами. Вы имеете право обжаловать, к примеру, решение об отказе в выдаче лицензии, о незаконном взыскании налогов, взносов, пеней или штрафов. Можно оспорить незаконные приказы, инструкции, решения или распоряжения чиновников, в том числе решения о привлечении к административной ответственности.

Как обращаться в суд

Свои требования нужно изложить в исковом заявлении. Исковое заявление подается в суд в письменной форме. Заявление подписывается истцом или уполномоченным на то представителем истца.

В заявлении должны быть указаны:

- * наименование суда, в который подается заявление;
- * наименование лиц, участвующих в деле, их почтовые адреса;
- * требование истца или заявителя, обстоятельства, на которых истец или заявитель основывает свои требования, правовое изложение, обосновывающее требования, основанного на законах и других нормативно-правовых актах, а в случае предъявления иска к нескольким ответчикам - требование, направленное к каждому из них;
- * сведения о соблюдении ответчиком порядка предварительного внесудебного разрешения спора (претензии), если это предусмотрено договором между сторонами или установленное для данной категории дел;
- * перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут указываться и иные сведения, необходимые для правильного разрешения спора, а также ходатайства истца.

К исковому заявлению прилагаются следующие документы:

- * копии искового заявления по количеству ответчиков и третьих лиц;
- * документ об уплате государственной пошлины;
- * доверенность или другой документ, удостоверяющий полномочия представителя;
- * документ о получении копии искового заявления и прилагаемых к нему документов другими лицами, участвующими в деле по экономическим спорам;
- * документы об обстоятельствах, на которых истец основывает свои требования, а также копии этих документов для выдачи ответчикам и третьим лицам, если у них отсутствуют эти копии;
- * текст нормативно-правового документа, если он оспаривается;
- * документ, подтверждающий соблюдение ответчиком порядка досудебного разрешения спора или разрешения спора в порядке претензии, если для данной категории дел это предусмотрено законом.

Что следует указать в исковом заявлении

Исковое заявление составляется в произвольной форме. Сначала нужно в хронологическом порядке описать все обстоятельства дела. Старайтесь не заполнять исковое заявление второстепенной информацией. Акцентируйте внимание на тех обстоятельствах, которые по Вашему мнению являются нарушением законодательства или затрагивают Ваши права и законные интересы. Не забывайте обосновать свои требования ссылками из законодательных актов.

Поясните, какие ваши права и интересы затронуты. В споре с чиновниками, например, можно указать, что из-за их действий вы не заключили выгодную сделку, не выполнили обязательства перед контрагентами, заплатили налогов больше, чем должны были. Сошлитесь на нормы законодательства, которые предоставляют вам те или иные права (например, права налогоплательщиков закреплены в статье 15 Налогового кодекса). В налоговых спорах очень популярна ссылка на статью 3.11 Налогового кодекса, которая предусматривает толковать в пользу налогоплательщика все неясности налогового законодательства. В таких случаях следует также сделать ссылку на постановление Верховного суда Азербайджанской Республики № 5 от 27 ноября 2003 года (*опубликовано в журнале «Бухгалтерский учет» № 6(91)*), пункт 4 которого предписывает судам толковать в пользу налогоплательщика все неясные по делу моменты, моменты, на которые налоговые органы не могут внести ясность.

В споре с контрагентом укажите, какие условия договора он нарушил, какие убытки у вас возникли в связи с этими нарушениями. Нужно также сослаться на нормы закона, которые дают вам право требовать от должника выполнения его обязательств. В экономических спорах очень популярна ссылка на статью 449 Гражданского кодекса. Эта статья предусматривает уплату процентов за незаконное использование чужих денег.

Если при проведении проверки, результат которой Вы оспариваете в суде, допущены нарушения закона, следует перечислять конкретные нормы закона, которые нарушены проверяющими. Чем больше таких нарушений, тем лучше для Вас. В таких случаях можно сделать ссылку на часть IV статьи 63 Конституции Азербайджанской Республики, которая гласит: **не могут быть использованы при осуществлении правосудия доказательства, добытые с нарушением закона.**

Например, факты, обнаруженные по результатам незаконной проверки, не может быть доказательством в суде.

Также следует знать, что по общему правилу гражданско-процессуального процесса, если вы что-то утверждаете, вы должны это доказать. А если вы оспариваете решения или акты чиновников, вы не обязаны доказывать, что они нарушили закон. Наоборот, это представители власти будут доказывать, что они не допустили никаких нарушений.

Но самое главное – это правильно сформулировать требования. Четко укажите, что конкретно Вы требуете. Например, «Прошу отменить решение», «Прошу вернуть сумму излишне уплаченных налогов», «Прошу признать приказ недействующим» и т. п. Если вы судитесь с фирмой или предпринимателем, укажите, что конкретно вы требуете: «Прошу признать договор недействительным», «Прошу вернуть сумму долга», «Прошу взыскать неустойку» и т. д.

Кому идти в суд

Заявление для экономического суда должен подписать либо руководитель фирмы, либо ее представитель.

Руководитель может лично участвовать в судебном процессе. Полномочия руководителя предприятия подтверждаются путем представления им суду документа, удостоверяющего его служебное положение, а при необходимости - учредительных документов (устава, юридического лица, договора).

Руководитель также вправе поручить заниматься экономическим спором любому лицу (представителю). Представителю не обязательно быть сотрудником предприятия.

Представитель должен будет предъявить на суде удостоверение личности и доверенность, подписанную руководителем и заверенную печатью предприятия (пример такой смотрите во врезке на этой странице).

Доверенности, выдаваемые физическими лицами, удостоверяются в нотариальном порядке, либо руководством юридического лица, где учится или работает доверитель, соответствующим органом исполнительной власти по месту жительства доверителя, учреждением социальной защиты населения, администрацией больницы или иного стационарного лечебно-профилактического учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром соответствующей воинской части, если доверенность выдается военнослужащим, работникам воинской части или членам их семей.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью руководителя или другого, согласно учредительным документам уполномоченного на то лица и заверяется печатью данного юридического лица.

Доверенность № 1

г. Баку

1 апреля 2004 г.

Предприятие А в лице генерального директора Алиева Зейнала Сабир оглы, действующего на основании устава, доверяет Мамедову Самиру Али оглы (Удостоверения личности № ____, выдан _____) представлять интересы предприятия А в «Территориальном экономическом суде № 1 Азербайджанской Республики» со всеми правами, которые предусмотрены законом для заявителя, истца, ответчика и третьих лиц.

Мамедов С.А. наделяется следующими специальными правами:

- подписывать исковое заявление и отзыв на исковое заявление;*
- полностью или частично отказать от исковых требований и признать иск;*
- обжаловать решение суда;*
- получить присужденные денежные средства или иное имущество.*

Права по настоящей доверенности не могут быть переданы третьему лицу.

Доверенность выдана сроком на один год с 1 апреля 2004 года по 1 апреля 2005 года.

*Предприятие А
ИНН 7734008778,*

*г. Баку, ул. Низами, 5
Генеральный директор _____ Алиев З.С.*

М.П.

Какие документы кому отдать

Важно не только грамотно составить заявление, но и приложить к нему все необходимые документы. Иначе суд может вернуть заявление обратно или оставить его без рассмотрения. Документы, которые вы предъявляете в суд, перечислите в самом заявлении.

В первую очередь для суда надо подготовить письменные доказательства. К ним относятся любые документы, которые содержат сведения, относящиеся к делу. Это могут быть текст обжалуемого решения или приказа, договоры, акты, письма и т. п.

Все документы должны соответствовать установленным для них требованиям. Если, например, вы предъявляете суду договор, в нем должны быть реквизиты и подписи сторон. Копии документов заверьте подписью руководителя и печатью фирмы.

После того как письменные доказательства собраны, а заявление составлено, отправьте копии этих бумаг ответчику. Сделайте это письмом с уведомлением о вручении.

Заявление, письменные доказательства и уведомление о вручении копий этих документов ответчику можно передать в экономический суд через канцелярию или отправить по почте. Но сначала надо заплатить государственную пошлину. Без документа, подтверждающего оплату пошлины, суд ваше дело рассматривать не будет.

Размеры пошлин, случаи, когда пошлину платить не надо, а также порядок ее возврата из бюджета прописаны в Законе Азербайджанской Республики «О государственной пошлине». Размер пошлины зависит от категории дела, которое будет рассматривать суд.

Если вы подали заявление и выиграли дело, то суд взыщет пошлину в вашу пользу с ответчика. Если ответчик по закону о госпошлине платить ее не должен, то деньги вам вернет бюджет. Деньги, потраченные на пошлину, вы можете получить обратно, если суд оставил ваше заявление без рассмотрения, прекратил производство по делу или возвратил заявление. Но если ваша фирма подала заявление и дело проиграла, то пошлину вам не вернут.

Деятельность органов прокуратуры

Прокуратура в предусмотренных законом случаях и порядке:

- возбуждает уголовное дело и ведет предварительное следствие;
- осуществляет процессуальное руководство предварительным следствием и обеспечивает соблюдение законов;
- осуществляет надзор за исполнением и применением законов в деятельности органов дознания и оперативно-розыскных органов;
- возбуждает в суде иск (подает заявление), принимает участие в качестве истца при рассмотрении дел по гражданским и экономическим спорам;
- принимает участие в качестве стороны при рассмотрении в суде уголовных дел, поддерживает государственное обвинение;
- подает протест на решения суда;
- принимает участие в достижении цели назначенных судами наказаний.

Прокуратура в порядке и случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством Азербайджанской Республики, возбуждает уголовные дела и ведет предварительное следствие.

В целях обеспечения ведения уголовного преследования прокуратура осуществляет процессуальное руководство предварительным следствием, надзор за исполнением и применением законов, изучает и обобщает состояние исполнения законодательных актов в указанной сфере.

В целях обеспечения единообразного и точного исполнения и применения законов в деятельности органов дознания прокурор осуществляет следующий надзор:

- соблюдение установленных законодательством правил, связанных с регистрацией заявлений и сведений о преступлениях и других противозаконных действиях, поступивших в органы дознания, их рассмотрением и принятием соответствующих мер;
- осуществление органами дознания действий, предусмотренных законами Азербайджанской Республики, и законность решений, принятых в процессе указанной деятельности.

В целях обеспечения исполнения оперативно-розыскными органами требований законов, связанных с оперативно-розыскной деятельностью, прокурор осуществляет надзор над осуществлением проводимых указанными органами оперативно-розыскных мер и законностью принимаемых ими решений.

Неуклонно соблюдая принцип независимости судей и подчинения их только закону, прокуроры в порядке и случаях, предусмотренных процессуальным законодательством Азербайджанской Республики, принимают участие как сторона в рассмотрении в судах уголовных дел в порядке первой инстанции, апелляции и кассации, дают собственное заключение, поддерживают государственное обвинение, возбуждают в суде иск, принимают участие в качестве истца при рассмотрении дел, связанных с гражданскими и экономическими спорами, приносят протест на решения суда.

Прокурор, ведущий предварительное следствие и осуществляющий процессуальное руководство предварительным следствием, не может поддерживать государственное обвинение.

Обязанность доказательства виновности при осуществлении правосудия возлагается на прокурора.

Если собранные доказательства не подтверждают виновности и имеются основания для отказа, прокурор полностью или частично отказывается от поддержания обвинения.

Полномочия прокурора в осуществлении правосудия устанавливаются процессуальным законодательством Азербайджанской Республики.

В прокуратуре в установленном законом порядке и в пределах полномочий рассматриваются заявления, жалобы и обращения, осуществляется прием граждан.

Заявления, жалобы и обращения о преступлениях рассматриваются безотлагательно.

При этом в целях проверки указанных в заявлениях, жалобах и обращениях фактов соответствующий прокурор в рамках предусмотренных законом полномочий обеспечивает выделение специалиста из государственных органов или аудиторских организаций и принимает соответствующее решение в зависимости от того, дают ли расследуемые факты достаточные основания для возбуждения уголовного дела.

В соответствии с требованиями законодательства Азербайджанской Республики, поступившие в прокуратуру анонимные заявления, жалобы и обращения не рассматриваются.

Исполнение судебных решений

Нормативную основу исполнительного производства составляет Закон Азербайджанской Республики «**О судебных надзирателях и судебных исполнителях**» 782-ІQ от 28 декабря 1999 года.

Согласно данному Закону судебные исполнители осуществляют исполнение решений судов по гражданским, экономическим спорам и по делам об административных правонарушениях, наказаний по уголовным делам, не связанных с лишением свободы, а также актов других органов, исполнение которых законодательством возложено на судебных исполнителей.

Судебный исполнитель выполняет нижеследующие задачи:

- принимает меры для своевременного, полного и правильного исполнения принятых к исполнению исполнительных документов;
 - создает условия принимающим участие в исполнительном процессе сторонам и их представителям для знакомства с исполнительными документами, осуществления выписки из них или снятия копии с данных документов;
 - в установленный срок рассматривает заявления и ходатайства, принимающих участие в исполнении сторон, принимает соответствующее решение, разъясняет срок и порядок их обжалования.
- Судебный исполнитель имеет в исполнительном процессе следующие права:
- в пределах своих полномочий получать у предприятий, организаций, учреждений и граждан в связи с исполнительным делом информацию, справку и разъяснение;
 - проверять на месте работы должника состояние исполнения исполнительных документов;
 - давать предприятиям, организациям, учреждениям и гражданам в связи с исполнением конкретные поручения;
 - в случае необходимости входить в квартиру или помещение, принадлежащее должнику, проводить там досмотр и открывать и осматривать все места хранения, а также на основании решения соответствующего суда осуществлять указанные действия в принадлежащих должнику квартире и помещениях, занимаемых другими лицами;
 - налагать арест на имущество, изымать имущество, передавать его на хранение и реализовывать имущество, на которое наложен арест (за исключением видов имущества, на которые, в соответствии с законом, не может быть обращено требование по исполнительным документам);
 - обращать требование на денежные средства и другие ценности, находящиеся на счету должника, на его вклады в кредитных и банковских учреждениях;
 - обращать требование на заработную плату, пенсию, стипендию и другие доходы должника;
 - обращать требование на денежные суммы и имущество должника, находящиеся у других лиц;
 - изымать у должника указанные в исполнительных актах предметы и передавать взыскателю;
 - обращаться в суд относительно неясных вопросов в документе, поступившем к исполнению, или в органы, выдающие исполнительный документ;
 - принимать в предусмотренном законом порядке меры для установления места, имущества, места нахождения детей должника;
 - вызывать в связи с исполнительными действиями граждан и должностных лиц;
 - осуществлять другие мероприятия, указанные в исполнительных документах.

11. Правовые вопросы, возникающие в связи с ликвидацией, реорганизацией и банкротством юридических лиц

Ликвидация предприятия

Учредители решили ликвидировать предприятие.

Но «прекратить существование» предприятия зачастую еще сложнее, чем начать!

Как у руководителей, так и у бухгалтеров порядок ликвидации предприятия вызывает множество вопросов.

Основными нормативными документами, устанавливающими порядок ликвидации юридических лиц, являются:

* Гражданский кодекс Азербайджанской Республики;

* Закон Азербайджанской Республики «О предприятиях с ограниченной ответственностью» № 605-1Q от 2 декабря 1998 года;

* Закон Азербайджанской Республики «О государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц» № 560-ПQ от 12 декабря 2003 года.

Согласно статье 61 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, предприятие может быть ликвидировано в следующих случаях:

- по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то уставом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

- с признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона;

- по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона, либо при систематическом осуществлении общественным объединением или фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;

- вследствие признания юридического лица несостоятельным (банкротом);

- в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Ликвидация юридического лица означает прекращение его существования и деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Принятие решения о ликвидации

В соответствии со статьей 149.4 Налогового кодекса при ликвидации юридического лица ликвидационная комиссия или налогоплательщик должны в порядке, установленном законодательством, подать об этом сведения в налоговый орган.

Согласно "Правилам назначения выездных налоговых проверок", утвержденных приказом министерства по налогам Азербайджанской Республики № А-42 от 24 февраля 2003 года, ликвидация юридического лица является основанием для проведения на предприятии выездной налоговой проверки.

Учредители (участники) юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на то уставом, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации.

С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

Ликвидационная комиссия должна разработать и утвердить план ликвидации предприятия, который должен включать в себя следующие мероприятия:

* инвентаризацию имущества (основных средств, малоценных и быстроизнашивающихся предметов, материалов, нематериальных активов и т. п.);

* подготовку сведений о размерах и составе активов (характеристика активов, подлежащих реализации, их состояние, степень ликвидности);

* сбор сведений об участниках, имеющих право на получение доли имущества, остающегося после расчетов с кредиторами;

* составление развернутой характеристики финансового состояния предприятия на момент ликвидации;

* анализ и оценку дебиторской задолженности, разработку мероприятий по ее взысканию (группировку дебиторской задолженности по степени ликвидности, возможности и срокам получения долгов или их реализации);

* анализ и характеристику кредиторской задолженности (подготовку решения по каждому долгу);

* определение порядка реализации имущества ликвидируемого предприятия (группировку имущества по степени ликвидности, возможностям и условиям реализации);

* предварительное определение порядка расчетов с кредиторами, относящимися в соответствии со статьей 62 Гражданского кодекса АР к одной очереди удовлетворения требований кредиторов;

* определение порядка распределения между учредителями денежных и иных средств, оставшихся после удовлетворения требований кредиторов;

* подготовку документов для исключения предприятия из государственного реестра юридических лиц, снятия с учета во внебюджетных фондах, в налоговой инспекции.

В соответствии с утвержденным планом необходимые поручения даются бухгалтерии и другим отделам и службам предприятия.

В ликвидационную комиссию обычно включаются руководители предприятия, главный бухгалтер, юрист и другие лица, знакомые с состоянием дел на предприятии. Председателем ликвидационной комиссии обычно является генеральный директор предприятия, который наделен правом подписывать платежные банковские документы.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикацию о его ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами.

В публикации должны быть отражены следующие данные:

* наименование ликвидируемого юридического лица;

* дата принятия решения о ликвидации;

* наименование органа, принявшего решение о ликвидации;

* идентификационный номер налогоплательщика и номер в Государственном реестре налогоплательщиков;

* порядок заявления требований кредиторами;

* способ связи с ликвидационной комиссией (адрес, телефон, факс и т. п.).

Созданная ликвидационная комиссия выявляет кредиторов, уведомляет их о ликвидации предприятия и принимает меры к получению дебиторской задолженности. Согласно статье 61 Гражданского кодекса АР, срок, в течение которого кредиторы могут предъявить требования, не должен быть меньше двух месяцев с момента опубликования сообщения о ликвидации предприятия.

Кредитор может предъявить свои требования и после истечения установленного срока. Но тогда эти требования будут удовлетворяться за счет имущества, которое осталось после погашения задолженности перед другими кредиторами, обратившимися в установленный срок.

Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена статьей 62 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики.

Согласно этой статье:

* в первую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

* во вторую очередь удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

* в третью очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

* в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет;

* в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии.

Требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано, считаются погашенными.

Уплата налогов в период ликвидации предприятия

Получив уведомление, налоговый орган начинает проверять ликвидируемое предприятие.

Налоговая проверка проводится на основании решения руководителя налоговых органов или его заместителя, в котором указывается причина, по которой проводится контрольное мероприятие - ликвидация налогоплательщика.

Статья 36.4 Налогового кодекса запрещает налоговым органам проводить выездные проверки по налогам, подлежащим уплате или уплаченным налогоплательщиком за уже проверенный налоговый период. Однако, это ограничение не распространяется на проверки предприятий, прекращающих свою деятельность.

В соответствии со статьей 149.4 Налогового кодекса ликвидационная комиссия обязана представить в налоговый орган декларацию в течение 30 дней со дня даты ликвидации, указанной в решении о ликвидации юридического лица, а при не указании этой даты при ликвидации постоянного представительства нерезидента – в течение 30 дней с даты легализации решения в представительстве

Азербайджанской Республики в иностранных государствах (консульских учреждениях другой страны, представляющей интересы Азербайджанской Республики).

В соответствии со статьей 79 Налогового кодекса обязательство по уплате налога ликвидируемого предприятия (организации) исполняется ликвидационной комиссией за счет средств указанного предприятия (организации), в том числе за счет дохода, полученного от реализации его имущества. Ликвидационная комиссия обязана также исполнить налоговые обязательства филиалов, других подразделений и постоянных представительств предприятия (организации). Налоговые обязательства филиалов или других отдельных подразделений исполняются предприятием (организацией), в состав которого входят эти отдельные подразделения, а в случае ликвидации самого предприятия (организации) - ликвидационной комиссией этого предприятия (организации).

Если денежных средств ликвидируемого предприятия (организации), в том числе полученных от реализации его имущества, недостаточно для полного исполнения налоговых обязательств, и если участники (учредители) предприятия (организации) в соответствии с уставом или другими учредительными документами несут солидарную ответственность по обязательствам предприятия (организации), то остающаяся задолженность должна быть уплачена участниками (учредителями) указанного предприятия (организации).

Очередность удовлетворения требований кредиторов установлена статьей 62 Гражданского кодекса (приведена выше).

При банкротстве предприятия исполнение налоговых обязательств осуществляется в порядке очередности, установленной статьей 53 Закона Азербайджанской Республики «О банкротстве» № 326-IQ от 13 июня 1997 года.

Составление промежуточного ликвидационного баланса

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом юридического лица, уполномоченным на то уставом, принявшими решение о ликвидации юридического лица.

Промежуточный ликвидационный баланс - это баланс, который составляется перед тем, как удовлетворять требования, предъявленные кредиторами в срок, установленный ликвидационной комиссией. Цель составления этого баланса - уточнить реальное финансовое состояние ликвидируемого предприятия.

Для составления промежуточного ликвидационного баланса в качестве исходных данных используется последний бухгалтерский баланс, составленный накануне принятия решения о ликвидации юридического лица.

Промежуточный ликвидационный баланс содержит полные сведения о составе активов и пассивов предприятия, стоимости всего имущества, которым оно располагает, дебиторской и кредиторской задолженностях.

Хотя промежуточный ликвидационный баланс (в отличие от ликвидационного баланса) составляется до удовлетворения кредиторов, в нем, могут отражаться суммы долгов, предъявленных и списанных как до, так и после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией. Если кредиторская задолженность полностью погашена еще на стадии составления промежуточного ликвидационного баланса за счет имеющихся денежных средств (без продажи имущества), необходимость отражать такие операции в ликвидационном балансе отпадает.

В чем же смысл составления промежуточного баланса? Согласно статьи 61.2. Гражданского кодекса АР, ликвидационный баланс составляют после расчетов с кредиторами. По ликвидационному балансу можно судить об имуществе, которое переходит к учредителям.

Пример

5 апреля 2005 года учредители предприятия «А» приняли решение о ликвидации предприятия. Баланс предприятия на последнюю отчетную дату выглядит следующим образом:

Бухгалтерский баланс предприятия «А» на 1 апреля 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс.манат	Наименование статей	Сумма, тыс.манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	44.000	Уставный капитал (85) Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	100.000 96.000
Денежные средства (50, 51, 52и др.)	110.000	Убытки (80) Кредиты и займы	-185.896 96.000

Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	73.000	(90, 92, 94)	Все виды кредиторов	131.096
Прочие (19, 31 и др.)	10.200	(60,67,68,69,70,76)		
-----		-----		
Баланс	237.200	Баланс	237.200	

Данные бухгалтерского баланса, составленного на последнюю отчетную дату, подлежат корректировке в соответствии с планом ликвидации. Ликвидационная комиссия установила срок для предъявления требований кредиторами — два месяца.

До истечения двухмесячного срока были совершены следующие операции:

- * получены денежные средства в сумме 70.000 тыс. манатов за ранее отгруженные товары;
- * списана неистребованная дебиторская задолженность, по которой истек срок исковой давности (без уменьшения налогооблагаемой базы по налогу на прибыль) в сумме 3.000 тыс. манатов;
- * исчислена положительная курсовая разница по остатку денежных средств на валютном счете в сумме 1.000 тыс. манатов;
- * погашена задолженность перед сотрудниками по заработной плате и прочим операциям в сумме 10.000 тыс. манатов;
- * погашена задолженность перед поставщиками в сумме 61.200 тыс. манатов;
- * погашена задолженность в сумме 38.596 тыс. манатов по налогам;
- * частично погашено краткосрочный заем на сумму 71.204 тыс. манатов. В учете предприятия перед составлением промежуточного ликвидационного баланса делаются следующие проводки (в тыс. манатах):

Дт 51, Кт 62	70.000	погашена дебиторская задолженность покупателем;
Дт 80, Кт 62	3.000	списана неистребованная дебиторская задолженность с истекшим сроком исковой давности;
Дт 52, Кт 80	1.000	исчислена курсовая разница по остатку денежных средств на валютном счете;
Дт 70, Кт 50	10.000	погашена задолженность перед сотрудниками по заработной плате и прочим операциям;
Дт 60, Кт 51	61.200	погашена задолженность перед поставщиками;
Дт 68 (НДС), Кт 19	10.200	отнесен на расчеты с бюджетом налог на добавленную стоимость;
Дт 68, 69), Кт 51	38.596	погашена задолженность по налогам;
Дт 94, Кт 51	71.204	частично погашен краткосрочный заем.

После уточнений данных бухгалтерского баланса промежуточный ликвидационный баланс предприятия выглядит следующим образом:

Промежуточный ликвидационный баланс предприятия «А» на 6 июня 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс. манат	Наименование статей	Сумма, тыс. манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	44.000	Уставный капитал (85)	100.000
Денежные средства (50, 51, 52 и др.)	-	Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	96.000
Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	-	Убытки (80)	-187.896
Прочие (19, 31 и др.)	-	Кредиты и займы (90, 92, 94)	24.796
		Все виды кредиторов (60,67,68,69,70,76)	11.100
Баланс	44.000	Баланс	44.000

Если имеющихся денежных средств недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, то ликвидационная комиссия обязана выставить на публичные торги имущество предприятия.

Для того чтобы погасить оставшуюся сумму займа и рассчитаться с бюджетом, ликвидационная комиссия предприятия «А» принимает решение о продаже основного средства ввиду отсутствия других ликвидных активов. Первоначальная стоимость указанного основного средства составляет 74.000 тыс.

манатов, а сумма износа – 30.000 тыс. манатов. Основное средство продается за 59.000 тыс. манатов (в том числе НДС – 9.000 тыс. манатов).

Дт 62, Кт 47	59.000	отражена задолженность покупателя по переданному основному средству;
Дт, 47, Кт 68(НДС)	9.000	начислен налог на добавленную стоимость;
Дт 51, Кт 62	59.000	поступила оплата от покупателя за отгруженное основное средство;
Дт 47, Кт 01	74.000	списана первоначальная стоимость основного средства;
Дт 02, Кт 47	30.000	списана на реализацию сумма амортизации, начисленная на основное средство;
Дт 47, Кт 80	6.000	определен финансовый результат от реализации основного средства;
Дт 94, Кт 51	24.796	погашена оставшаяся сумма займа;
Дт 68(НДС), Кт 51	20.100	погашена налоговая задолженность.

Составление ликвидационного баланса

После того как окончены расчеты с кредиторами и дебиторами, произведены уточнения и проведена инвентаризация оставшегося имущества, ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс. Этот баланс должен быть одобрен учредителями ликвидируемого предприятия или органом юридического лица, уполномоченным на то уставом, принявшим решение о ликвидации юридического лица.

Пример (продолжение)

После реализации имущества предприятия и расчетов с кредиторами всех очередей ликвидационный баланс предприятия «А» выглядит следующим образом:

Ликвидационный баланс предприятия «А» на 1 августа 2005 года

Актив		Пассив	
Наименование статей	Сумма, тыс. манат	Наименование статей	Сумма, тыс. манат
Материальные запасы и ценности (01, 02, 04, 05, 10, 12, 13, 20, 40, 41 и др.)	-	Уставный капитал (85)	100.000
Денежные средства (50, 51, 52 и др.)	14.104	Фонды и целевое финансирование (87, 88, 96)	96.000
Все виды дебиторов (62, 63, 76 и др.)	-	Убытки (80)	-181.896
Прочие (19, 31 и др.)	-	Кредиты и займы (90, 92, 94)	-
		Все виды кредиторов (60,67,68,69,70,76)	-
Баланс	14.104	Баланс	14.104

Ликвидационный баланс закрывается по следующей схеме:

Дт 88, Кт 80	списаны убытки отчетного года;
Дт 88, Кт 85	зачислены в уставный капитал средства, оставшиеся после погашения обязательств при ликвидации юридического лица.

Если у предприятия отсутствует имущество, необходимое для покрытия убытков, для этих целей может быть использован уставный капитал. В бухгалтерском учете в этом случае делают следующие проводки:

Дт 88-1, Кт 88-2	погашен убыток прошлых лет за счет прибыли отчетного года (или увеличен убыток отчетного года на сумму убытка прошлых лет);
Дт 80, Кт 88-2	учтен на счете 80 «Прибыли и убытки» убыток отчетного года;
Дт 85, Кт 80	погашены убытки за счет уставного капитала предприятия.

Таким образом, убыток прошлых лет покрывается за счет уставного капитала предприятия. Учредители получают вклад, который был внесен в уставный капитал ликвидируемого предприятия, за вычетом суммы, направленной на возмещение убытков.

Далее составляется акт о распределении оставшегося имущества между учредителями.

При начислении подлежащих выплате сумм в бухгалтерском учете делаются следующие проводки:

Дт 85, Кт 75	отражена задолженность перед учредителями ликвидируемого предприятия;
Дт 75, Кт 01, 10, 40, 41, 50, 51	погашена задолженность перед учредителями ликвидируемого предприятия.

После этих записей все статьи ликвидационного баланса должны быть закрыты, а валюта баланса становится нулевой, что подтверждает правильность действий бухгалтера ликвидационной комиссии.

Пример (продолжение)

Отразим в бухгалтерском учете предприятия «А» операции по закрытию ликвидационного баланса:

Дт 88, Кт 80	181.896	списаны убытки отчетного года;
Дт 85, Кт 88	85.896	произведено закрытие ликвидационного баланса;
Дт 85, Кт 75	14.104	оставшаяся сумма начислена для выдачи учредителям.
Дт 75, Кт 50	14.104	выданы учредителям начисленные суммы.

Подлежат ли налогообложению имущество, передаваемое учредителям при ликвидации предприятия

Налоговый кодекс на этот вопрос прямо не отвечает. Поэтому мы обратились в Министерство налогов для получения официального разъяснения. Из Министерства налогов получили такой ответ (письмо № 12/12-05/90-05/860 от 3 мая 2004 года):

«...В соответствии со статьей 13.2.15 Налогового кодекса платеж в виде денег или иных выплат, осуществляемый юридическим лицом в пользу своих учредителей (пайщиков) или акционеров в порядке распределения чистой прибыли считается дивидендом.

Доход, полученный в результате распределения имущества при ликвидации юридического лица, а также распределение акций, не изменяющее процентного соотношения акций акционеров, выплаты, произведенные в связи с выкупом акций (частей, паев) в пределах их номинальной стоимости, не являются дивидендом.

Поэтому при распределении активов между учредителями во время ликвидации юридического лица платежи, произведенные в связи с выкупом акций (частей, паев) сверх их номинальной стоимости, являются дивидендом и эти суммы должны облагаться налогом у источника по ставке 10% согласно статьи 122.1 Налогового кодекса.».

Вышеприведенный ответ Министерства налогов кажется нам спорным. Хотя бы потому, что авторы этого письма неправильно истолковали фразу «выкуп акций (частей, паев)». Выкупать акции (части, паи) могут только лишь сами юридические лица, выпустившие (объявившие) эти акции (части, паи). И, следовательно, при ликвидации юридического лица выкуп акций (частей, паев) не происходит. А в статье 13.2.15 Налогового кодекса четко сказано, что «доход, полученный в результате распределения имущества при ликвидации юридического лица, ... не является дивидендом».

Таким образом, мы считаем, что в данном случае Министерство налогов не прав!

Что можно рекомендовать учредителям, решившим ликвидировать свое предприятие?

Во-первых, доказать свою правоту в суде.

Также можно до ликвидации за счет внутренних средств предприятия (нераспределенная прибыль, резервный капитал, добавочный капитал и пр.) увеличить уставный капитал до такой суммы, чтобы при ликвидации между суммой уставного капитала ликвидируемого предприятия и суммой имущества, реально распределяемого между учредителями, не было суммовой разницы (или хотя бы эта разница была минимальна). Профессиональный бухгалтер легко может осуществить подобную операцию. Единственно, что потребуется, так это перерегистрация в Минюсте.

Исключение юридического лица из государственного реестра

Согласно статье 61.7. Гражданского кодекса Азербайджанской Республики, предприятие считается ликвидированным после того, как соответствующие записи внесены в Государственный реестр юридических лиц.

Порядок исключения ликвидируемого юридического лица из государственного реестра регулируется статьей 16 Закона Азербайджанской Республики «О государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц» № 560-III от 12 декабря 2003 года.

В соответствии со статьей 16 указанного Закона после осуществления мероприятий по ликвидации в соответствующий орган Министерства юстиции Азербайджанской Республики должно поступить обращение с заявлением об исключении их из реестра.

К заявлению прилагаются следующие документы:

- * решение о ликвидации;
 - * баланс или налоговая декларация, утвержденное налоговым органом;
 - * информация о результатах последней налоговой проверки;
 - * подлинник свидетельства о государственной регистрации и устава (положения) структуры и ее печать;
 - * документ, подтверждающий публикацию в печати информации о ликвидации структуры;
- Заявление подписывается и представляется учредителями или полномочными членами комиссии по ликвидации.

Заявление подается вместе с копией. Подлинник заявления хранится в соответствующем органе Министерства юстиции, а копия с отметкой, указывающей время принятия подлинника заявления, возвращается обратившемуся лицу. Принятие заявления может быть подтверждено и в любой другой форме.

После представления необходимых документов о ликвидации соответствующий орган Министерства юстиции проверяет соответствие данных документов требованиям законодательства и в случае, если не будет выявлено недостатков, в течение 7 дней со времени получения заявления принимает решение об исключении структуры из реестра.

При выявлении в представленных документах недостатков обратившемуся лицу направляется письменное уведомление об этом с требованием устранить недостаток.

После устранения недостатков соответствующий орган Министерства юстиции не позднее 7 дней принимает решение об исключении структуры из реестра, о чем уведомляет обратившихся лиц. В реестр о ликвидации структуры вносятся соответствующие отметки.

При отсутствии информации об устранении недостатков структура не может быть исключена из реестра в течение 60 дней.

Реорганизация предприятия

Виды реорганизации

В соответствии со статьей 55 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то уставом.

Слиянием признается возникновение нового юридического путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких юридических лиц с прекращением последних.

Присоединением признается прекращение одного или нескольких юридических лиц с передачей всех их прав и обязанностей другому юридическому лицу.

Разделением признается прекращение юридического лица с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым юридическим лицам.

Выделением признается создание одного или нескольких юридических лиц с передачей им части прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица без прекращения последнего.

Преобразованием признается изменение организационно-правовой формы юридического лица.

Каждая форма реорганизации имеет свои отличительные черты, но все они в целом характеризуются следующими общими признаками:

- * формирование имущества юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации, осуществляется только за счет имущества реорганизуемых юридических лиц;
- * юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

Суд назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени

юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

Гарантии прав кредиторов юридического лица при его реорганизации

Учредители (участники) юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на то уставом, принявшие решение о реорганизации юридического лица, а в случаях, назначения судом внешнего управляющего - внешний управляющий обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица.

Кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

Передаточный акт и разделительный баланс

Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом юридического лица, уполномоченного на то уставом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и представляются вместе с уставами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в уставы существующих юридических лиц.

Непредставление вместе с уставами соответственно передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Разделительный баланс должен состоять из комплекса балансов - общего баланса разделяемого юридического лица (или юридического лица, из состава которого выделяются новые юридические лица) и балансов каждого вновь образуемого юридического лица.

Например, если юридическое лицо реорганизуется путем разделения и на его базе создается два новых предприятия, следует составить три баланса - общий баланс и балансы каждого вновь образуемого предприятия. Кроме разделительного баланса на дату реорганизации составляется бухгалтерская отчетность предприятий в объеме форм годовой бухгалтерской отчетности.

В состав передаточного акта, оформляемого при реорганизации в форме слияния, присоединения и преобразования, также включается бухгалтерская отчетность реорганизуемых юридических лиц. Эта отчетность составляется в объеме форм годовой бухгалтерской отчетности, составленной на дату реорганизации

Порядок представления годовой бухгалтерской отчетности реорганизованных предприятий

В соответствии с пунктом 1.4. "Годовой бухгалтерской отчетности и правил ее составления", утвержденной приказом Министерства финансов Азербайджанской Республики №И-94 от 20 октября 1995 года предприятие, реорганизованное в отчетном году, представляет годовую отчетность не за весь год, а за период с начала года до даты реорганизации.

Предприятия, прекратившие свою деятельность в результате реорганизации, сведения, указанные в передаточном акте или разделительном балансе, отражают в графе бухгалтерского баланса "На конец года".

Предприятия, созданные в результате реорганизации, сведения, указанные в передаточном акте (разделительном балансе), отражают в графе бухгалтерского баланса "На начало года".

Таким образом, новые юридические лица, образовавшиеся в результате реорганизации (а именно - слияния, разделения, выделения и преобразования), должны представлять бухгалтерскую отчетность вне зависимости от даты их государственной регистрации.

Например, предприятие, образовавшийся в результате слияния юридических лиц и зарегистрированное в декабре 1999 года, должно представить отчетность за 1999 год. При этом данные, которые это предприятие должно отразить в графе бухгалтерского баланса "На начало года", уже указаны в отчетности юридических лиц, прекративших свою деятельность в результате слияния.

При присоединении или выделении предприятия, продолжающие существовать после проведенной реорганизации, данные передаточного акта или разделительного баланса отражают в пояснительной записке к годовой бухгалтерской отчетности.

Если в результате реорганизации юридическое лицо прекращает свое существование, отчетность на дату реорганизации будет для него последней. Предприятия, продолжившие после реорганизации свою деятельность, в дальнейшем должны будут составлять отчетность в обычном порядке с учетом полученных (переданных) имущества и обязательств.

Пример.

Предприятие "А" присоединяется к предприятию "Б". Дата реорганизации 15 февраля 2007 года. На эту дату предприятие "А" составляет бухгалтерскую отчетность, которая представляется в налоговые органы и прилагается к передаточному акту, вручаемому предприятию "Б".

Баланс предприятия "А" на 15 февраля 2007 года

(в манатах)

<i>Актив</i>	<i>На конец года</i>	<i>Пассив</i>	<i>На конец года</i>
<i>Основные средства</i>	<i>15.000</i>	<i>Уставный капитал</i>	<i>8.400</i>
<i>Материалы</i>	<i>5.000</i>	<i>Нераспределенная прибыль отчетного года</i>	<i>5.000</i>
<i>Готовая продукция</i>	<i>3.000</i>	<i>Краткосрочные займы</i>	<i>8.000</i>
<i>Товары</i>	<i>2.000</i>	<i>Задолженность перед поставщиками и подрядчиками</i>	<i>9.000</i>
<i>Задолженность покупателей и заказчиков</i>	<i>5.000</i>	<i>Задолженность по социальному страхованию и обеспечению</i>	<i>3.000</i>
<i>Краткосрочные финансовые вложения</i>	<i>4.000</i>	<i>Задолженность перед бюджетом</i>	<i>600</i>
<i>Итого</i>	<i>34.000</i>	<i>Итого</i>	<i>34.000</i>

В учете предприятия "А" на дату реорганизации делаются следующие записи, отражающие присоединение предприятия "А" к предприятию "Б":

<i>Дата</i>	<i>Содержание операции</i>	<i>Дебет</i>	<i>Кредит</i>	<i>Сумма, тыс. манат</i>	<i>Основание</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передаются основные средства</i>	<i>78</i>	<i>01</i>	<i>15 000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передаются материалы</i>	<i>78</i>	<i>40</i>	<i>5 000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передается готовая продукция</i>	<i>78</i>	<i>40</i>	<i>3.000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передаются товары</i>	<i>78</i>	<i>41</i>	<i>2.000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передается дебиторская задолженность покупателей и заказчиков</i>	<i>78</i>	<i>62</i>	<i>5.000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передаются краткосрочные финансовые вложения</i>	<i>78</i>	<i>58</i>	<i>4.000</i>	<i>Передаточный акт</i>
<i>15. 02</i>	<i>Предприятию "Б" передается</i>	<i>85</i>	<i>78</i>	<i>8.400</i>	<i>Передаточный</i>

	<i>уставный капитал</i>				<i>акт</i>
15. 02	<i>Предприятию "Б" передается нераспределенная прибыль отчетного года</i>	88	78	5.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Предприятию "Б" передается кредиторская задолженность по краткосрочным займам</i>	94	78	8.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Предприятию "Б" передается кредиторская задолженность перед поставщиками и подрядчиками</i>	60	78	9.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Предприятию "Б" передается задолженность перед государственным фондом социальной защиты</i>	69	78	3.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Предприятию "Б" передается задолженность перед бюджетом</i>	68	78	600	<i>Передаточный акт</i>

Помимо передаточного акта предприятие "А" должно представить предприятию "Б" всю первичную документацию, отчетность и налоговые расчеты за периоды, предшествующие реорганизации. Это важно для налогового контроля, так как с момента реорганизации обязанности по уплате налогов несет правопреемник юридического лица.

Предприятие "Б" также представляет отчетность на 15 февраля 2007 года. Эта отчетность включает только собственные данные предприятия "Б", то есть составляется за период с начала года и до момента реорганизации. В целях упрощения примера собственная отчетность предприятия "Б" не рассматривается.

15 февраля 2007 года предприятие "Б" делает в учете записи, отражающие присоединение предприятия "А":

<i>Дата</i>	<i>Содержание операции</i>	<i>Дебет</i>	<i>Кредит</i>	<i>Сумма, тыс. манат</i>	<i>Основание</i>
15. 02	<i>Получены основные средства в результате присоединения</i>	01	78	15.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получены материалы в результате присоединения</i>	10	78	5.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена готовая продукция в результате присоединения</i>	40	78	3.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получены товары в результате присоединения</i>	41	78	2.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена дебиторская задолженность в результате присоединения</i>	62	78	5.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получены краткосрочные финансовые вложения в результате присоединения</i>	58	78	4.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получен уставный капитал в результате присоединения</i>	78	85	8.400	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена нераспределенная прибыль отчетного года в результате присоединения</i>	78	88	5.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена кредиторская задолженность по краткосрочным займам в результате присоединения</i>	78	94	8.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена кредиторская задолженность перед поставщиками и подрядчиками в результате присоединения</i>	78	60	9.000	<i>Передаточный акт</i>
15. 02	<i>Получена кредиторская задолженность по страховым</i>	78	69	3 000	<i>Передаточный акт</i>

	<i>вносам в государственный фонд социального страхования в результате присоединения</i>				
15. 02	<i>Получена кредиторская задолженность перед бюджетом в результате присоединения</i>	78	68	600	<i>Передаточный акт</i>

По итогам 2007 года предприятие "Б" составляет бухгалтерскую отчетность в обычном порядке с учетом операций по присоединению предприятия "А". Обстоятельства, связанные с изменением баланса в результате реорганизации, излагаются предприятием "Б" в пояснительной записке к годовому бухгалтерскому отчету.

Банкротство

В каких случаях можно возбуждать дело о банкротстве?

Документально подтвержденное письменное заявление кредитора о неплатежеспособности должника представляется в суд для возбуждения дела о банкротстве, в случае невыполнения должником требований кредитора по истечении трехмесячного срока с установленного дня платежей.

Кредитор может подать заявление о возбуждении дела о банкротстве предприятия также в случаях дарения, продажи по сниженной цене и ненадлежащего распоряжения имуществом, возникновения угрозы неспособности должника выполнить за счет своего имущества требования кредиторов.

В случаях, когда общая сумма требований кредиторов составляет менее 10% уставного капитала предприятия, суд может отклонить дело о банкротстве. При этом имущественные претензии должника и кредиторов решаются в соответствии с общим порядком рассмотрения имущественных споров.

Составление искового заявления

Для подачи искового заявления потребуется: 4-5 копий документов, подтверждающих невыполнение должником своих обязательств, сведения о его адресах или адресах его учредителей, которые можно узнать в органе государственной юстиции, производящем государственную регистрацию. Для набора необходимой суммы требований вам, скорее всего, придется объединиться в группу из "товарищей по несчастью". Чем меньше будет эта группа, тем лучше. Однако комплектацию группы мы бы советовали производить так, чтобы сумма требований с "запасом" превышала 10% уставного фонда предприятия-должника.

Перед подачей искового заявления в суд обязательно отправьте его копию должнику.

Первичные правила рассмотрения судом дел о банкротстве

Предприятие-должник или представитель (представители) собственника (собственников) его имущества могут ходатайствовать о прекращении дела о банкротстве и санации предприятия. Суд в двухнедельный срок рассматривает ходатайство и принимает решение о его удовлетворении или отклонении.

С целью завершения производства по делу о банкротстве должник может предложить кредиторам заключить мировое соглашение, позволяющее отсрочить платежи, разделить их на части и уступить долги. Согласие кредиторов и должника на мировое соглашение утверждается судом.

В случаях неприменения санации должника и незаключения мирового соглашения или признания сделок недействительными суд выносит решение о банкротстве должника.

Конкурсное производство

Конкурсное производство ведется с целью пропорционального удовлетворения требований кредиторов, объявления должника свободным от долгов, защиты сторон от неправомерных действий в отношении друг друга.

Определение о начале конкурсного производства выносится с момента обнародования банкротства предприятия. Этим определением:

- * запрещаются отчуждение (за исключением случаев, когда отчуждение имущества разрешено собранием кредиторов), передача имущества и погашение обязательств;
- * считаются закончившимися сроки всех долговых обязательств должника;
- * прекращается начисление штрафов и процентов по всем видам задолженности предприятия;
- * снимаются все предусмотренные законодательством ограничения в части направления взыскания на имущество предприятия. С указанного момента все претензии имущественного или финансового характера могут предъявляться должнику лишь в рамках конкурсного производства.

Участниками конкурсного производства являются организатор конкурса, собрание кредиторов, должник и другие заинтересованные лица.

Полномочия организатора конкурса в конкурсном производстве

Организатор конкурса по представлению собрания кредиторов утверждается судом, рассматривающим дело о банкротстве.

Организатор конкурса:

- * управляет и распоряжается имуществом должника;
- * анализирует финансовое состояние должника и изучает обоснованность требований кредиторов, принимает или отклоняет их;
- * определяет круг имущества должника, на который может быть направлено взыскание, в том числе ведет работу по взысканию дебиторской задолженности;
- * сообщает суду и кредиторам необходимые данные о финансовом состоянии и имуществе должника на начало конкурсного производства;
- * формирует состав ликвидационной комиссии и руководит ее деятельностью;
- * обжалует в суд решение собрания кредиторов, несоответствующее компетенции собрания или ограничивающее полномочия организатора конкурса.

Собрание кредиторов

Собрание кредиторов созывается для определения требований кредиторов к должнику и принятии об этом соответствующего решения.

Все кредиторы имеют равные права независимо от формы собственности и места регистрации. Кредитором может представлять на собрании уполномоченное лицо. На собрании кредиторов вправе принимать участие организатор конкурса, а также представитель коллектива предприятия-должника. Председатель собрания кредиторов назначается судом. Право голосования на собрании имеют только кредиторы (их представители).

Первое собрание кредиторов должно быть созвано в однодневный срок со дня объявления предприятием (должником) о своем банкротстве.

Последующие собрания кредиторов вправе созвать суд, либо председатель собрания кредиторов.

Обращаться с просьбой о созыве собрания кредиторов имеет право группа кредиторов, сумма требований которых в стоимостном выражении составляет не менее одной трети общей суммы требований.

Всем участникам собрания кредиторов должно быть сообщено в письменной форме о созываемом собрании не позднее чем за 10 дней до начала собрания.

Собрание кредиторов считается правомочным, если на нем присутствуют кредиторы, представляющие не менее 50% общей суммы требований.

Решение собрания кредиторов считается принятым, если за него, путем открытого голосования, голосовали кредиторы, сумма требований которых в стоимостном выражении составляет свыше половины общей суммы требований, предъявленных всеми кредиторами, без учета требований кредиторов, не принявших участие в собрании по уважительным причинам.

Решения собрания кредиторов обязательны для всех кредиторов. О решениях, принятых собранием кредиторов, сообщается в пятидневный срок в письменной форме всем кредиторам, а в случаях возбуждения дела судом - также и суду.

Оценка имущества и задолженности

Все активы должника, независимо от того, указаны они в балансах предприятия или нет, являются основой для формирования конкурсной массы.

В ходе конкурсного производства организатор конкурса при помощи привлеченных экспертов инвентаризирует и оценивает имущество (активы) должника.

Имущество должника, относящееся к конкурсной массе, оценивается в установленном порядке и принимается в качестве начальной цены для продажи на аукционе.

Имущество, находящееся не в собственности, а в той или иной форме в использовании должника, в конкурсную массу не включается.

Порядок и очередность распределения конкурсной массы

В первую очередь удовлетворяют долговые обязательства, гарантированные вещным (залоговым) правом, а также требования работников предприятия-должника или членов их семей, связанные с увечьями и смертными случаями во время работы.

Во вторую очередь удовлетворяются требования работников предприятия-должника о погашении задолженностей по зарплате, пенсиям и пособиям.

В третью очередь удовлетворяются требования по налоговым обязательствам перед государственным бюджетом и другим обязательствам, образовавшимся в течение года до начала конкурса, судебным издержкам, а также обязательному государственному социальному страхованию.

В четвертую очередь удовлетворяются не гарантированные вещным (залоговым) правом и другие требования кредиторов.

Требования владельцев акций трудового коллектива удовлетворяются в пятую очередь, имущественные права собственников предприятия - в шестую, а все остальные требования - в седьмую очередь.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

При недостаточности взысканной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди они удовлетворяются пропорционально сумме, приходящейся на каждого участника очереди.

После продажи имущества должник считается свободным от долгов.

12. Введение в трудовое законодательство

Заключение трудового договора с работниками

Понятие трудового договора

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Трудового кодекса Азербайджанской Республики трудовой договор - это письменный договор, заключаемый в индивидуальном порядке между работодателем и работником, отражающий основные условия трудовых отношений, права и обязанности сторон.

В соответствии со статьей 42 Трудового кодекса Азербайджанской Республики трудовые договоры заключается самостоятельно. Никто не может быть принужден к заключению трудового договора.

Одной стороной в трудовом договоре является работодатель, другой - работник.

Любое лицо, достигшее пятнадцати лет, может выступать в качестве работника в трудовом договоре. Трудовой договор не может быть заключен с лицом, признанным в установленном законодательством порядке недееспособным.

Содержание трудового договора

В соответствии со статьей 43 Трудового кодекса трудовом договоре в обязательном порядке должны быть указаны следующие основные условия и сведения:

- * фамилия, имя, отчество и адрес работника;
- * наименование работодателя, адрес;
- * рабочее место работника, должность (профессия).

В договоре следует четко перечислять все должностные обязанности работника. Вместо перечисленных обязанностей можно сделать ссылку на прилагаемую должностную инструкцию. Если обязанности работника не будут определены в договоре или инструкции, а в последующем сотрудник не будет выполнять их должным образом, то администрации очень трудно будет уволить его по этой причине.

- * день заключения трудового договора и день, с которого работник должен приступить к работе;
- * срок трудового договора.

При заключении срочного трудового договора определяется конкретный срок. Но надо помнить, что заключить срочный договор можно только в случаях, предусмотренных статьей 47 Трудового кодекса. Во всех иных случаях трудовой договор должен быть составлен на неопределенный срок.

Если был заключен срочный трудовой договор при отсутствии соответствующих причин и по его окончании сотрудник был уволен, то при обращении его в суд с иском о восстановлении на работу работник будет восстановлен.

Если при приеме на работу устанавливается испытательный срок, то его продолжительность обязательно оговаривается в договоре. Срок испытания не должен превышать трех месяцев. Трудовой договор, в котором не указан испытательный срок, считается заключенным без испытательного срока;

- * трудовая функция работника;

Под трудовой функцией согласно пункту 9 статьи 3 Трудового кодекса понимается совокупность соответствующих работ (услуг), предусмотренных трудовым договором, которые должны выполняться по одной или несколькими должностям (профессиям).

Трудовую функцию работник может выполнять только лично, он не вправе поручить ее другому работнику или нанять другое лицо для выполнения обязанностей, взятых на себя по трудовому договору. Кроме того, работник обязан подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Перечисленные признаки отличают трудовой договор от гражданско-правовых договоров о выполнении работ и оказании услуг, таких, как договор подряда, договор поручения и др.

- * условия труда работника - рабочее время и время отдыха, заработная плата и доплата к ней, продолжительность трудового отпуска, охрана труда, социальное и иные виды страхования.

Заработную плату можно указать в штатном расписании, а в трудовом договоре делать ссылку на штатное расписание

- * взаимные обязательства сторон по трудовому договору;
- * сведения о дополнительных условиях, установленных сторонами.

Если сотруднику устанавливаются дополнительные по сравнению с законодательством льготы (более продолжительный отпуск, путевки на отдых, аренда квартиры и т. д.), то это определяется в договоре.

При заключении трудовых договоров надо помнить, что недопустимо включение в трудовые договора условий, ограничивающих, по сравнению с действующим законодательством, коллективным договором и соглашением, права работников. Материальный и другой вред, причиненный работнику в результате применения таких условий, полностью возмещается работодателем (пункт 3 статья 7 Трудового кодекса).

Форма трудового договора

В соответствии со статьей 44 Трудового кодекса трудовой договор заключается в письменной форме.

По соглашению сторон трудовой договор может быть составлен в соответствии с типовой формой, являющейся приложением к Трудовому кодексу.

Трудовой договор составляется в количестве не менее двух экземпляров, утверждается подписями (печатью) сторон, один экземпляр хранится у работника, другой - у работодателя.

Срок трудового договора

Статьей 45 Трудового кодекса предусмотрено два вида трудовых договоров:

1. трудовой договор, заключаемый на неопределенный срок (бессрочный трудовой договор);
2. трудовой договор, заключаемый на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор).

Трудовой кодекс строго ограничивает возможность заключения срочных трудовых договоров. Так, в пункте 4 статьи 45 Трудового кодекса установлено, что в случаях, когда заранее известно, что по условиям выполнения трудовой функции работа или оказываемые услуги носят постоянный характер, трудовой договор должен заключаться на неопределенный срок.

В соответствии со статьей 47 Трудового кодекса срочный трудовой договор может быть заключен только в следующих случаях:

а) при необходимости выполнения трудовой функции работника другим работником в связи с временным невыходом его на работу по причине временной потери трудоспособности, пребыванием в командировке, отпуске, а также в других случаях, предусмотренных законодательством, с сохранением его места работы и должности.

б) во время сезонных работ, выполнение которых невозможно в течение всего года из-за естественных и климатических условий или особенностей работы;

в) в случаях выполнения краткосрочных по объему и продолжительности ремонтно-строительных, наладочных работ, применению и освоению новых технологий, опытно-испытательных работ, при необходимости проверки умения работника выполнять определенные работы, решение социальных вопросов и других работ в этой области;

г) в случаях, требующих освоения работником трудовых и профессиональных навыков с точки зрения сложности, ответственности трудовой функции по соответствующей должности (профессии), обретения высокого профессионального уровня (периоды стажировки, ординатуры, интернатуры, бакалавр);

д) в случаях, связанных с личным, семейно-бытовым положением работника, в том числе при совмещении работы с обучением, временном проживании по определенным причинам в соответствующем населенном пункте, при желании работать до достижения пенсионного возраста;

е) при выполнении общественных работ по направлению соответствующего органа исполнительной власти;

ж) при выборах на выборные должности в выборных органах (организациях, объединениях), за исключением органов, указанных в пункте «в» статьи 6 настоящего Кодекса;

з) по взаимному соглашению сторон с соблюдением принципа равноправия;

и) при заключении коллективного трудового договора с работниками в качестве бригады, группы работников в порядке, предусмотренном частью второй статьи 46 настоящего Кодекса;

к) в других случаях, предусмотренных законодательством.

Пример 1.

Бухгалтер предприятия "А" подала заявление о предоставлении ей с 1 июля 2003 г. по 22 апреля 2006 г. отпуска по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет. На весь период отпуска за отсутствующей работницей сохраняется ее место работы, на которое она вернется по окончании отпуска. С 1 сентября 2003 г. на вакантное место принят другой бухгалтер. С ним предприятие "А" должно заключить срочный трудовой договор. Период действия такого договора - с 1 сентября 2003 г. по 22 апреля 2006 г.

Пример 2.

Предприятие "Б" начинает строительство промышленного объекта в другом городе. Нормативный срок строительства - 21 месяц. Для охраны стройки предприятие "Б" в месте строительства нанимает сторожей. С ними заключаются срочные трудовые договоры на 21 месяц.

На какие моменты следует обратить внимание при заключении трудового договора с работником?

При заключении трудового договора с работником следует иметь в виду, что трудовым законодательством установлены минимальный уровень обеспечения трудовых прав работников. В трудовых договорах могут быть предусмотрены условия труда, шире, по сравнению с трудовым законодательством, охватывающие трудовые, социальные, экономические, материально-бытовые и другие отношения.

В договор нельзя вносить условия, противоречащие Трудовому кодексу, а также условия, ограничивающие права работников по сравнению с действующим законодательством. Например, согласно пункту 2 статьи 114 Трудового кодекса, работникам должен быть предоставлен оплачиваемый основной отпуск продолжительностью не менее 21 календарного дня. В трудовой договор может быть включено условие, устанавливающее более продолжительный срок отпуска. Но, нельзя включать условие, ограничивающее данное право работника. Например, нельзя указать в договоре, что «работнику предоставляется трудовой отпуск не более 20 дней». Даже если подобное условие будет включено в трудовой договор, оно не будет иметь юридической силы.

Также следует иметь в виду, что материальный и другой вред, причиненный работнику в результате применения таких условий, подлежит возмещению работодателем.

Какие документы вправе потребовать работодатель при приеме работника на работу?

При заключении трудового договора работник представляет трудовую книжку, а также документ, удостоверяющий его личность и свидетельство о государственном социальном страховании (за исключением лиц, начинающих трудовую деятельность).

С работниками, имеющими статус вынужденного переселенца, приравненного к ним лица или беженца, иностранцами и лицами без гражданства, а также лицами, впервые приступившими к трудовой деятельности в Азербайджанской Республике, трудовой договор может быть заключен без предъявления трудовой книжки.

В случаях, когда необходимо наличие профессиональной подготовки или образования, соответствующей особенностям трудовой функции работника, при заключении трудового договора работодателю предъявляется соответствующий документ об образовании.

На рабочих местах с тяжелыми, вредными и опасными условиями труда, оказывающими отрицательное воздействие на состояние, здоровье работника, а также с целью охраны здоровья населения в пищевой промышленности, бытовом обслуживании, здравоохранении, торговле и на других подобных рабочих местах, при заключении трудового договора работники должны предъявлять медицинскую справку о состоянии здоровья.

Требовать у работника, вступающего в трудовые отношения, не предусмотренные Трудовым кодексом, а также не соответствующие особенностям работы (должности) дополнительные документы, запрещено.

Можно ли принимать на работу лица, зарегистрированного в другом регионе?

Заключение трудового договора не может быть обусловлено регистрацией работника в соответствующем населенном пункте. Поэтому отказать в заключении трудового договора на том основании, что данное лицо зарегистрировано в другом регионе (городе, районе), не допускается.

Вступление трудового договора в силу

В соответствии со статьей 49 Трудового кодекса трудовой договор вступает в силу со дня его подписания сторонами, если иное не предусмотрено в трудовом договоре.

Если работник, с нарушением требований Трудового кодекса без письменного трудового договора, но по предварительному согласию работодателя фактически приступил к работе, то с этого момента трудовой договор считается заключенным и в данном случае не позднее чем через три дня должен быть составлен письменный трудовой договор.

Испытание при приеме на работу

С целью проверки профессионального уровня работника, его способностей исполнять соответствующую трудовую функцию трудовой договор может быть заключен с установлением испытательного срока. Испытательный срок устанавливается на срок не более трех месяцев.

Испытательный срок состоит из рабочего времени, в течение которого работник фактически исполняет трудовую функцию. Не включаются в испытательный срок периоды временной потери трудоспособности работником, а также отсутствие работника на работе с сохранением рабочего места и средней заработной платы.

Условие об испытании при приеме на работу теперь должно быть обязательно установлено в трудовом договоре. В противном случае работник считается принятым на работу без испытательного срока.

Устанавливая испытательный срок работнику, работодатель должен учитывать, что условие об испытании впоследствии не может быть изменено. Например, нельзя при заключении трудового договора установить испытательный срок в один месяц, а затем, после его истечения, продлить этот срок еще на месяц.

При заключении трудового договора испытательный срок не устанавливается в следующих случаях:

- * в отношении лиц, не достигших 18 лет;
- * в отношении занявших соответствующие должности по конкурсу;
- * в других случаях, установленных соглашением сторон.

Решение о том, что работник не выдержал испытание, работодатель может принять только в период испытательного срока. В Трудовом кодексе уточнен порядок увольнения лиц, не прошедших испытание при приеме на работу. Теперь работодатель, увольняя работника как не прошедшего испытание при приеме на работу, обязан письменно предупредить его об увольнении за 3 дня с указанием причины увольнения. Вместе с тем, если срок испытания истек, а работник продолжает работать, он считается выдержавшим испытание. При этом издания какого-либо специального приказа об окончательном приеме на работу не требуется. Последующее увольнение такого работника допускается только на общих основаниях.

Пример.

Между предприятием "А" и Мамедовым А.И. 17 апреля 2003 года был заключен трудовой договор. Согласно договору Мамедов А.И. был принят на работу с испытательным сроком в два месяца, то есть с 17 апреля по 17 июня 2003 года. 20 июня 2003 года Мамедов А.И. был уволен, как не прошедший испытание при приеме на работу. Мамедов А.И. обратился с иском в суд о восстановлении на работе. Суд удовлетворил иск и обязал предприятие "А" восстановить Мамедова А. И. на работе, поскольку решение об его увольнении как не прошедшего испытание при приеме на работу было принято после истечения испытательного срока, установленного в трудовом договоре.

Разграничение трудовых договоров и гражданско-правовых договоров

Очень часто на предприятиях смешивают трудовые договоры и договоры подряда. Иногда даже заключаются так называемые "трудовые соглашения", часть из которых по сути является трудовыми договорами, а часть — договорами подряда (кстати, термин "трудовое соглашение" в действующем гражданском и трудовом законодательстве отсутствует).

Если речь идет о выполнении определенной работы (например, окраска стен помещений офиса, составление годового баланса), то следует соответственно заключить договор подряда или на оказание услуг. Если гражданин принимается для выполнения работы по определенной специальности, квалификации или должности (например, на работу маляром, бухгалтером), то должен заключаться трудовой договор. В первом случае работник будет выполнять только работу, определенную в договоре подряда или договоре об оказании услуг (красить стены офиса, составлять годовую баланс), во втором случае — любую работу, которая соответствует должности маляра (окраска окон, стен, полов на любых строительных объектах и т. п.) или бухгалтера (начисление и уплата налогов, составление балансов и отчетов, начисление и выплата зарплаты и т. д.).

При заключении гражданско-правового договора лицо, осуществляющее выполнение работ или оказание услуг, теряет ряд гарантий, которые оно бы получило, если бы работало по трудовому договору.

В частности, такими гарантиями являются:

- * гарантии при выплате заработной платы (не реже 2 раз в месяц);
- * гарантии при использовании отпусков (сохранение места работы, выплата отпускных);
- * гарантии при направлении в командировку (сохранение места работы, оплата расходов);
- * гарантии для лиц, совмещающих работу с обучением (сохранение места работы, отпуска);
- * гарантии при расторжении трудового договора (получение выходного пособия);
- * гарантии при временной нетрудоспособности (сохранение места работы, оплата больничных листов) и т.д.

Почему так важно выбрать способ оформления заранее? Неправильная квалификация договора может привести к негативным последствиям. В частности, если был неправомерно заключен гражданско-правовой договор там, где должен быть трудовой, то суд может переквалифицировать договор в трудовой. Работодателю придется выплатить заработную плату, включить работника в штат и выплатить моральный вред, также работодатель понесет и судебные издержки. Помимо этого придется доначислить отчисления в обязательное государственное социальное страхование и пени.

Рассмотрим основные признаки, по которым эти два договора отличаются друг от друга. Они помогут определить, когда может быть заключен трудовой, а когда гражданско-правовой договор.

Отличие 1.

По трудовому договору работник возмездно и лично выполняет в предприятии определенную трудовую функцию, например, инженера, экономиста, а не определенную работу или услугу. Кроме того, работник, заключивший трудовой договор обязан подчиняться установленным в предприятии правилам внутреннего трудового распорядка.

По гражданско-правовому договору лицо выполняет определенную услугу или работу. Он не подчинен правилам внутреннего трудового распорядка предприятия. Поэтому недопустимо в договоре гражданско-правового характера вносить следующую формулировку: *«Лицо обязано соблюдать внутренний трудовой распорядок предприятия»*.

Отличие 2.

В трудовых отношениях работник занимает подчиненное положение по отношению к работодателю.

В гражданско-правовых отношениях действует принцип равенства сторон.

Отличие 3.

По трудовому договору работник имеет право на получение заработной платы не реже 2 раз в месяц.

По гражданско-правовому договору порядок выплаты вознаграждения может быть определен по соглашению сторон.

Отличие 4.

При трудовых отношениях работник выполняет трудовую функцию.

Гражданско-правовой договор направлен на получение конкретного о вещественного результата от выполненных работ, оказанных услуг. Таким образом, недопустима в договоре гражданско-правового характера формулировка, что лицо осуществляет функции, например, инженера на предприятии.

Отличие 5.

Трудовой договор может быть срочным только в строго определенных случаях.

Гражданско-правовой договор на выполнение работ или оказание услуг заключается на определенный срок или до возникновения результата.

Таким образом, при заключении с лицом гражданско-правового договора проверьте, нет в ли в его условиях каких-либо положений, свойственных только для трудового договора, например:

- * положение о том, что оплата производится согласно штатному расписанию;
- * положение о том, что лицо обязано соблюдать правила внутреннего распорядка предприятия;
- * нечеткая формулировка предмета договора.

Если такие условия есть, то их необходимо либо убрать, либо переформулировать так, чтобы они отвечали свойствам именно гражданско-правового договора. Иначе данный договор может быть признан трудовым в судебном порядке.

Выделим плюсы и минусы использования трудового договора с точки зрения предприятия.

Плюсы:

На работника накладывается обязанность соблюдать внутренний трудовой распорядок. За его несоблюдение работодатель вправе наложить дисциплинарное взыскание, в том числе и в виде увольнения.

Минусы:

Работодатель обязан своевременно выплачивать работнику заработную плату, месячный размер которой у работника, отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже установленного минимального размера оплаты труда.

Предприятие обязан обеспечить работнику гарантии, предусмотренные трудовым законодательством. Среди гарантий следует назвать выплату выходного пособия при увольнении, выплату заработной платы не реже 2-х раз в месяц, гарантии о предоставлении отпусков, дополнительных выходных дней, оплаты сверхурочных и т.д.

Работодатель должен обеспечить работнику трудовую функцию. Это означает, что работнику должны быть обеспечены условия работы, которые позволяют ему выполнять работу, на которую он был принят, а также ему не должны препятствовать в осуществлении им своих обязанностей.

Работодатель обязан произвести отчисление в Государственный фонд социальной защиты в размере 22% начисленной заработной платы работника, а также удержать из начисленной заработной платы 3% на те же цели.

Достоинства и недостатки оформления работника по трудовому договору с точки зрения самого работника выглядят следующим образом:

Плюсы:

Работник имеет право на своевременную выплату заработной платы, месячный размер которой у работника, отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже установленного минимального размера оплаты труда.

Право на включение сотрудника в штат.

Право работника на предоставление гарантий, предусмотренных трудовым законодательством.

Среди гарантий следует назвать выплату выходного пособия при увольнении, выплату заработной платы не реже 2-х раз в месяц, гарантии семейным работникам, гарантии о предоставлении отпусков, дополнительных выходных дней, оплаты сверхурочных и т.д.

Право работника на обеспечение его трудовой функцией. Это означает, что работнику должны быть обеспечены условия работы, которые позволяют ему выполнять работу, на которую он был принят, а также ему не должны препятствовать в осуществлении им своих обязанностей.

Право на обязательное социальное страхование за счет работодателя

Выработка стажа для получения трудовой пенсии

Минусы:

На работника накладывается обязанность соблюдать внутренний трудовой распорядок. За его несоблюдение работодатель вправе наложить дисциплинарное взыскание, в том числе и в виде увольнения.

Сравним достоинства и недостатки гражданско-правового договора с точки зрения работодателя.**Плюсы:**

Предприятие не обязано создавать необходимые условия труда для лица, оказывающего услуги по гражданско-правовому договору, если это не предусмотрено договором.

Если результат оказанной услуги не соответствует договору, предприятие может отказаться от него и потребовать или переделать работу либо отказаться от оплаты

Предприятие не обязано за счет своих средств осуществлять социальное страхование отчисление лица, оказывающего услуги по гражданско-правовому договору. Вместе с тем, если лицо, оказывающее услуги по гражданско-правовому договору не является индивидуальным предпринимателем, то предприятие обязано удержать из суммы, выплачиваемой ему по гражданско-правовому договору 20% и перечислить в Государственный фонд социальной защиты.

Нет необходимости обеспечивать работнику гарантии по трудовому кодексу

В отличие от заработной платы по трудовому договору вознаграждение по гражданско-правовому договору производится, как правило, по окончании работы в соответствии с ценой, указанной в самом договоре, а не 2 раза в месяц. Оплата производится за результат работы.

Минусы:

В связи с тем, что при выполнении работы по гражданско-правовому договору важен результат работы, то какой-либо регламентации такой работы не предусмотрено. То есть такой сотрудник не обязан подчиняться внутреннему трудовому распорядку организации, соответственно его нельзя привлечь к ответственности за его несоблюдение.

Если лицо, с которым заключен гражданско-правовой договор, не зарегистрировано как индивидуальный предприниматель, то его могут привлечь к ответственности за незаконное осуществление предпринимательской деятельности.

Государственный контроль

Правовая база для государственного контроля за хозяйственной деятельностью

Органы государственного контроля в сфере хозяйственной и предпринимательской деятельности осуществляют надзор за соблюдением всеми организациями, не зависимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности, а также гражданами:

- * технических регламентов, устанавливающих обязательные для применения и соблюдения заинтересованными сторонами характеристики товаров или процессов (методов) их производства;
- * государственных стандартов на продукцию (работы, услуги) приобретаемые в рамках государственного заказа;

- * санитарных норм и правил;
- * строительных норм и правил;
- * экологических нормативов;
- * требований к охране и использованию земель;
- * правил торговли;
- * требований налогового законодательства;
- * требований валютного регулирования;
- * требований к охране труда и пр.

Выполнение контрольных функций государством в сфере хозяйственной и предпринимательской деятельности должно основываться на соблюдении следующих основных принципов:

- * утверждение обязательных для исполнения норм, правил и требований, соблюдение которых контролируют органы государственного контроля, осуществляется путем принятия законов, а в случаях, прямо указанных в законах – постановлениями Кабинета министров Азербайджанской Республики и центральных органов исполнительной власти Азербайджанской Республики;

- * обязательные для исполнения нормы, правила и требования должны быть максимально формализованы, должна быть исключена возможность их двойного и расширенного толкования, изменения по решению или по согласованию с органом государственного контроля, министерствами или ведомствами;

- * функции и исчерпывающий перечень полномочий органов государственного контроля устанавливается исключительно законами Азербайджанской Республики и Указами Президента Азербайджанской Республики; не допускается расширенное толкование органами государственного контроля полномочий по осуществлению контрольных функций в собственных нормативных документах (инструкциях, приказах и распоряжениях);

- * финансирование деятельности органов государственного контроля осуществляется исключительно за счет средств государственного бюджета;

- * не допускается благотворительная и спонсорская поддержка деятельности органов государственного контроля;

- * не допускается выполнение органами государственного контроля работ и оказание услуг на платной основе субъектам хозяйственной и предпринимательской деятельности;

- * контрольные мероприятия должны осуществляться путем формализованной проверки соответствия деятельности предприятий, организаций и учреждений, а также производимой ими продукции (выполняемых работ и оказываемых услуг) утвержденным техническим регламентам, государственным стандартам, а также обязательным для исполнения нормам, требованиям и правилам;

- * не допускается дублирование контрольных функций различными органами государственного контроля (проведение проверок одного и того же объекта контроля на соответствие одним и тем же требованиям); при этом возможно согласованное распределение полномочий по контролю между различными органами государственного контроля;

- * не допускается наложение более чем одного штрафа по одному и тому же основанию, выявленному разными органами государственного контроля в течении периода, установленного для устранения выявленных нарушений, с момента вынесения решения о взыскании штрафа;

Процесс упорядочения государственного контроля над хозяйственной деятельностью начался с изданием указа Президента Азербайджанской Республики «Об упорядочении государственного контроля в сфере производства, услуг, финансово-кредитной деятельности и запрещении необоснованных проверок» № 463 от 17 июня 1996 года.

В данном указе отмечалось, что оставшийся в наследство от бывшего СССР механизм государственного контроля не отвечает современным требованиям и создает должностным лицам условия для злоупотреблений своими правами в ходе проверок, что вызывает справедливое недовольство граждан.

Создание и развитие новых экономических отношений в республике, независимо от форм собственности и организационно - правового подчинения, требуют изменения правил осуществления государственного контроля в сфере производства, обслуживания, финансово-кредитной деятельности и регулирования их в соответствии с новым законодательством.

С целью применения механизма государственного контроля в соответствии с нынешним уровнем экономических отношений, избрания более приемлемых средств контроля, предотвращения случаев, могущих оказать отрицательное воздействие на развитие рыночных отношений, защиты законных интересов граждан и юридических лиц было постановлено:

1. Запретить необоснованные проверки в сфере производства, обслуживания и финансово-кредитной деятельности.

2. Считать целесообразным регулирование проверок, проводимых в сфере производства, обслуживания и финансово-кредитной деятельности, за исключением случаев, связанных с расследованием уголовного дела, в нижеследующем порядке:

- при поступлении в органы прокуратуры и полиции неанонимных заявлений, жалоб и сообщений о фактах уголовного характера, имеющихся в экономической деятельности управлений, предприятий и организаций, обоснованные постановления о проведении проверок на предприятиях, в управлениях и организациях принимается по инициативе генерального прокурора Азербайджанской Республики или его заместителя, курирующего соответствующий участок, или на основании представления нижестоящих прокуроров или также постановления министра внутренних дел республики или его заместителя, курирующего соответствующий участок, и направляются для исполнения в Национальный банк Азербайджанской Республики, Министерство финансов Азербайджанской Республики или в Главную государственную налоговую инспекцию Азербайджанской Республики;

- органам прокуратуры, полиции и национальной безопасности осуществлять проверку в сфере производства, обслуживания и финансово-кредитной деятельности предприятий, управлений, организаций и граждан только в случаях выявления фактов уголовного характера в результате проверок, проведенных Национальным банком Азербайджанской Республики, Министерством финансов Азербайджанской Республики, Главной государственной налоговой инспекцией Азербайджанской Республики;

- в случаях выявления фактов уголовно-экономического характера, решения конкретных вопросов, предусмотренных указами, распоряжениями Президента Азербайджанской Республики, постановлениями Кабинета министров Азербайджанской Республики, вызывающих необходимость проведения неотложных проверок, ревизий и инвентаризаций в управлениях, на предприятиях и в организациях, обоснованных постановлениями генерального прокурора, его заместителя, курирующего соответствующий участок, или министра внутренних дел и его заместителя, курирующего соответствующий участок, министра национальной безопасности, проводить проверки с участием специалистов Национального банка Азербайджанской Республики, Министерства финансов Азербайджанской Республики, Главной государственной налоговой инспекции Азербайджанской Республики и Аудиторский службы.

Было установлено, кроме случаев, касающихся банковского, управленческого контроля и полномочий органов местной исполнительной власти, органы государственной власти не вправе проводить проверки, ревизии, инвентаризации по собственной инициативе.

Во исполнение данного указа Кабинет министров Азербайджанской Республики постановлением № 103 от 5 августа 1996 года утвердил «Положение о правилах осуществления ведомственного контроля».

*Утверждено
постановлением Кабинета министров
Азербайджанской Республики
№ 103 от 5 августа 1996 года*

ПОЛОЖЕНИЕ о правилах осуществления ведомственного контроля

1. Основной задачей ведомственного контроля является осуществление контроля за соблюдением финансово-бюджетного законодательства, сохранности денежных средств и материальных ценностей и финансов, правильного ведения бухгалтерского учета и отчетности, а также предотвращения фактов бесхозяйственности в государственных объединениях, предприятиях, учреждениях и организациях.

2. Организация и осуществление управленческого контроля на объединениях, учреждениях, предприятиях и организациях поручается соответствующим вышестоящим органам управления.

3. Контроль и проверка финансово-хозяйственной деятельности осуществляются контрольно-ревизионными отделами в следующем порядке:

вышестоящие органы - в главных управлениях, объединениях а также в непосредственно подчиняющихся им научно-производственных объединениях, учреждениях, предприятиях;

главные управления и объединения - в находящихся у них в непосредственном подчинении научно-производственных объединениях, организациях, предприятиях;

министерства и ведомства Нахчыванской Автономной Республики осуществляют проверки непосредственно на подчиняющихся им предприятиях, учреждениях, организациях, предприятиях;

местные органы исполнительной власти осуществляют проверки не хозрасчетных предприятиях, учреждениях, организациях местного подчинения.

4. Руководство вышестоящих организаций должно обеспечить комплексную проверку и ревизию финансово-хозяйственной деятельности предприятий, учреждений, организаций один раз в год, а в находящихся у них в подчинении бюджетных организациях один раз в два года.

5. Контрольно-ревизионным отделам при проведении проверок особое внимание следует уделить нижеследующему:

хозяйственному положению предприятий, учреждений, организаций выполнение установленного производственных и финансовых прогнозов, соответствия законодательству проведенных финансовых операций;

хранению и сохранности денежных и материальных ценностей;

рациональному использованию материальных и финансовых ценностей, трудовых резервов, своевременному документированию хозяйственных операций, полному выявлению внутренних резервов, их использованию, выявлению причин производственных расходов и потерь;

правильного ведения, бухгалтерского учета и отчетности, а также финансовых, кредитных, расчетных операций, полному перечислению средств, подлежащих уплате в бюджет;

соблюдения установленных цен и тарифов, полному перечислению в бюджет доходов, полученных в результате нарушения государственной дисциплины цен;

мер по устранению недостатков и нарушений, выявленных в результате ревизий и проверок.

6. Для проведения проверок и ревизий устанавливается срок 30 дней. Указанный срок при необходимости (выявлении фактов недостачи, присвоении, неведения учета) может быть продлен руководителем, назначившим проверку на 30 дней.

7. Результаты проверок и ревизий оформляются актом. Акт подписывается ревизором, проводившим проверку и руководителем и главным бухгалтером предприятия, учреждения, организация, на которой проводилась проверка.

Если у руководства учреждения, организация, предприятия на котором проведена проверка ими ревизия имеются возражения и другие замечания, они вправе приложить их к акту.

9. При обнаружении серьезных недостатков и нарушений, выявленных при проверке и ревизии и необходимости их немедленного принятия мер, материалы по фактам недостатков должны быть переданы в следственные органы с информированием руководителя органа, проводящего ревизию.

Руководство проверяемых предприятий учреждений, организаций не дожидаясь окончания проверки обязано обеспечить устранение выявленных проверкой недостатков, о чем должны быть отметки в акте проверки.

9. Руководство организации, назначившей проверку или ревизию не позднее четырнадцати дней обязано обеспечить рассмотрение материалов проверки, устранения выявленных нарушений и недостатков, обеспечить выплату причиненного ущерба, привлечь к ответственности виновных лиц, устранить причины, приведшие к нарушению государственной дисциплины цен, принять меры по недопущению в будущем подобных недостатков.

10. Проверяющие имеют следующие права:

проверять наличие всех документов, связанных с финансово-хозяйственной деятельностью предприятия, учреждения, организации, иных документов, связанных с товарно-денежными ценностями, а при выявлении фактов хищения и подделки изымать документы в установленном порядке;

требовать проведения инвентаризации основных средств, денежных средств, материально-товарных ценностей, а в необходимых случаях опечатывать кассу, склады, архивы;

получать справки и копии документов у предприятий, учреждений, организаций, имеющих отношение к проверяемым предприятиям, учреждениям, организациям;

получать объяснения от должностных лиц проверяемых предприятий, учреждений, организаций по материалам проверки;

предлагать меры по устранению недостатков, выявленных во время проверки должностным лицам проверяемых предприятий, учреждений, организаций.

11. Проверяющие обязаны:

неукоснительно соблюдать действующее законодательство;

непосредственно участвовать в разработке мер по устранению недостатков, выявленных в процессе проверки или ревизии, оздоровлению финансово-хозяйственной деятельности предприятий, учреждений, организаций, а также соблюдения государственной дисциплины цен.

12. Правила осуществления проверок и ревизий, их организацию и проведение регламентируют инструкции, издаваемые соответствующими министерствами, ведомствами, госконцернами по согласованию с Министерством финансов.

Через 3 года Президентом Азербайджанской Республики был издан указ «О совершенствовании системы государственного контроля и устранении искусственных препятствий в развитии предпринимательства» № 69 от 7 января 1999 года.

УКАЗ

ПРЕЗИДЕНТА АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

О совершенствовании системы государственного контроля и устранении искусственных препятствий в развитии предпринимательства

Учитывая многочисленные жалобы и обращения в связи с деятельностью государственных органов, осуществляющих функции проверки и контроля, Указом Президента Азербайджанской Республики № 463 от 17 июня 1996 года «Об упорядочении государственного контроля в сфере производства, услуг, финансово-кредитной деятельности и запрещении необоснованных проверок» был предусмотрен ряд мероприятий по предотвращению случаев злоупотреблений, допускаемых такими органами, обеспечения законных прав и интересов граждан и юридических лиц. В результате исполнения упомянутого указа сократилось число повторных, параллельных и ненужных проверок в экономической сфере, предотвращен ряд случаев, оказывающих отрицательное влияние на развитие рыночной экономики, осуществлены определенные меры в целях защиты интересов граждан и юридических лиц.

Однако в условиях переходного периода ввиду несоответствия современным требованиям механизма осуществления функций проверки и контроля государственными органами, исполнение отмеченного выше указа не было полностью обеспечено. Это свидетельствует о том, что несмотря на запрещение необоснованных проверок в производственной сфере, сфере услуг и финансово-кредитной сфере, наряду с созданием юридической базы для развития предпринимательства в стране и формированием соответствующих рыночных инфраструктур, не удалось положить конец случаям необоснованного вмешательства в деятельность местных и зарубежных деловых людей.

Вызывает беспокойство необоснованное вмешательство отдельных государственных органов в экономическую деятельность. Некоторые работники этих государственных органов своими незаконными действиями наносят урон авторитету государства и во многих случаях пользуются своими правами в личных интересах.

Правоохранительные органы проводят проверки производственной, служебной и финансово-кредитной деятельности в некоторых случаях под завесой длительных расследований и следствий и необоснованно вмешиваются в различные сферы предпринимательства. Соответствующие органы центральной исполнительной власти, осуществляющие функции проверки и ревизии, продолжают вести необоснованные проверки, вмешиваясь без необходимости в деятельность предпринимателей, чинят им различные искусственные препятствия, при этом не раскрывая полностью все факты нарушений. На основании поступивших сообщений работники этих органов во время проверок в отдельных случаях допускают злоупотребление служебным положением и взяточничество.

Имеют место случаи искусственных препятствий и в области регистрации и лицензирования юридических лиц. В области регистрации и лицензирования юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, допускаются волокита, незаконный отказ и злоупотребления.»

Учитывая отмеченное, в целях совершенствования системы государственного контроля, развития предпринимательства, предотвращения необоснованного вмешательства в деятельность местных и зарубежных деловых людей, усиления борьбы с коррупцией, взяточничеством и другими случаями должностного злоупотребления, Президент Азербайджанской Республики постановил:

1. Учитывая, что формирование принципов рыночной экономики и развитие предпринимательства в Азербайджанской Республике являются основными направлениями экономической политики государства, и в целях полного обеспечения исполнения Указа Президента Азербайджанской Республики № 463 от 17 июня 1996 года «Об упорядочении государственного контроля над производственной, сферой услуг и финансово-кредитной деятельностью и запрещении необоснованных проверок», поручить всем центральным и местным исполнительным органам власти, в том числе правоохранительным органам, положить конец случаям необоснованного вмешательства в экономическую деятельность деловых людей и обеспечить создание благоприятной среды для расширения предпринимательской деятельности.

2. Поручить Исполнительному аппарату Президента Азербайджанской Республики и Кабинету министров Азербайджанской Республики в течение двух месяцев представить Президенту Азербайджанской Республики соответствующие предложения об организации системы государственного контроля в соответствии с требованиями рыночной экономики.

3. Потребовать от Генерального прокурора Азербайджанской Республики, министра внутренних дел Азербайджанской Республики, министра национальной безопасности Азербайджанской Республики положить конец искусственным препятствиям, чинимым возглавляемыми ими органами, предпринимателям в их деятельности, запретить случаи необоснованного возбуждения уголовных дел в отношении отечественных и зарубежных предпринимателей в процессе их экономической деятельности.

4. Потребовать от соответствующих органов исполнительных властей, регистрирующих и выдающих лицензию юридическим лицам, занимающихся предпринимательской деятельностью, положить конец должностным злоупотреблениям со стороны некоторых должностных лиц этих органов.

5. Поручить Министерству юстиции Азербайджанской Республики принять меры по устранению волокиты при регистрации юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, предотвращать выдвижение перед предпринимателями противоречащих закону требований и случаи незаконного отказа в регистрации, в течение месяца представить Президенту Азербайджанской Республики соответствующую информацию.

6. Поручить Кабинету министров Азербайджанской Республики в течение двух месяцев проанализировать деятельность властей, занимающихся лицензированием в этой области, обеспечить устранение недостатков и информировать Президента Азербайджанской Республики.

7. В соответствии с Указом Президента Азербайджанской Республики № 463 от 17 июня 1996 года “Об упорядочении государственного контроля над производственной, сферой услуг и финансово-кредитной деятельностью и запрещении необоснованных проверок” в решениях правоохранительных органов направляемых в Национальный банк, Министерство финансов, Главную государственную налоговую инспекцию Азербайджанской Республики о проведении на предприятиях, учреждениях и организациях ревизии финансово-хозяйственной деятельности должно быть обосновано на конкретных фактах.

8. Ликвидировать контрольно-ревизионные структуры, имеющиеся в министерствах, комитетах и других органах центральной исполнительной власти Азербайджанской Республики. Кабинету министров Азербайджанской Республики в месячный срок обеспечить ликвидацию в этих органах других структур, связанных с указанной сферой, и информировать об этом Президента Азербайджанской Республики.

9. Деятельность правоохранительных органов в экономической сфере ограничить только расследованием уголовных дел и ликвидировать соответствующие структуры, занимающиеся проверками.

10. Контроль за проверкой финансово-хозяйственной деятельности министров, учреждений и организаций, финансируемых из государственного бюджета, а также за использованием бюджетных средств по назначению в соответствии с законодательством возлагается на Министерство финансов Азербайджанской Республики.

11. Поручить Главной государственной налоговой инспекции Азербайджанской Республики не допускать проведения проверок, не отнесенных законодательством к ее компетенции.

12. Национальному банку Азербайджанской Республики рассмотреть соответствие проверок и ревизий, проводимых в банковском секторе Закону Азербайджанской Республики “О банках и банковской деятельности в Азербайджанской Республике”, и в месячный срок информировать Президента Азербайджанской Республики.

13. В целях учета проведенных проверок и ревизий на всех предприятиях и организациях независимо от формы собственности применять “контрольную книжку”. Кабинету министров Азербайджанской Республики в месячный срок утвердить положение «О контрольной книжке».

14. Руководителям государственных органов, перечисленных в настоящем указе, принять в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики меры для привлечения ответственности сотрудников указанных органов, допустивших должностные злоупотребления и другие правонарушения в области предпринимательства.

15. Поручить рабочей группе Комиссии по правовой реформе при Президенте Азербайджанской Республики в двухмесячный срок подготовить и представить Президенту Азербайджанской Республики проект закона о внесении изменений в действующее законодательство в целях осуществления мер, вытекающих из настоящего указа.

16. Настоящий указ вступает в силу со дня подписания.

Президент Азербайджанской Республики
ГЕЙДАР АЛИЕВ
г. Баку, 7 января 1999 года
№ 69

Во исполнение данного указа Президента Азербайджанской Республики Кабинет министров Азербайджанской Республики принял постановление № 31 от 2 марта 1999 года.

*Утверждено постановлением
Кабинета министров
Азербайджанской Республики
№ 31 от 2 марта 1999 года*

ПОЛОЖЕНИЕ

о “Книжке контроля”

1. Настоящее положение подготовлено в соответствии с пунктом 13 указа Президента Азербайджанской Республики № 69 от 7 января 1999 года “О совершенствовании системы государственного контроля и устранении искусственных препятствий в сфере развития предпринимательства”.

2. На всех предприятиях и организациях независимо от их формы собственности на территории Азербайджанской Республики применяется “Книжка контроля”, соответствующая приведенной в приложении к настоящему Положению форме.

3. Лица, проводящие проверки и ревизии на предприятиях и организациях, обязаны иметь документ, дающий в предусмотренном законодательством порядке право на проведение проверок, в нем должны быть указаны цель, объект проверки и срок действия.

4. Проверка должна начинаться после записи лицом, проводящим проверку и ревизию, в “Книжке контроля” своей должности и наименования организации, которую он представляет, цели проверки, даты выдачи и номера документа, дающего право проведения проверки, время начала проверки и подписи в ней. Не допускается проведение проверок и ревизий только по предъявлении служебного удостоверения.

5. “Книжка контроля” должна храниться у руководителя предприятия, организации или его заместителя, а в филиалах и иных объектах - в месте, определенном руководством основного предприятия.

6. По результатам проверки и ревизии обязательно должны составляться акт, справка, протокол и иные документы, один экземпляр которых должен храниться на предприятии и организации. При несоставлении указанных документов и без соответствующей записи в “Книжке контроля” проводимые проверка и ревизия считаются незаконными.

7. При несогласии предприятий и организаций с результатами проверки и ревизии они в предусмотренном законодательством порядке вправе обжаловать в суде решение органа, проводящего проверку и ревизию.

8. Отсутствие “Книжки контроля” на предприятии и организации, в которой начинается проверка и ревизия, не является основанием для непроведения законной проверки и ревизии. В этом случае руководство предприятия и организации, на которой проводится проверка или ревизия, в кратчайшие сроки и в порядке, установленном законодательством, получить “Книжку контроля”.

9. Изъятие “Книжки контроля” с какой-либо целью у предприятий и организаций разрешается исключительно в предусмотренном законодательством порядке.

10. При утере или приведении в состояние негодности “Книжки контроля” должен быть получен ее дубликат, в котором должно быть обозначено слово “Дубликат”.

11. “Книжка контроля” имеет индивидуальный номер, она должна состоять из двадцати пяти листов, и страницы должны быть пронумерованы по порядку типографским способом.

12. Ведение реестра и печатание “Книжки контроля” организует Государственный комитет по статистике.

13. Предприятия и организации получают “Книжку контроля” за свой счет путем подписки из районных и городских статистических управлений Государственного комитета по статистике.

14. Текст Положения о “Книжке контроля” печатается на внутренней стороне титульного листа.

15. Предприятия и организации раз в полгода представляют данные о проведенных проверках и ревизиях в местные статистические органы, а местные статистические органы раз в полгода представляют в Государственный комитет по статистике Азербайджанской Республики материалы, обобщенные соответственно приложенной форме.

Следующим этапом в реформе системы государственного контроля над хозяйственной деятельностью стали указы Президента Азербайджанской Республики «Об устранении вмешательств, препятствующих развитию предпринимательства» № 790 от 28 сентября 2002 года и «О некоторых вопросах регулирования предпринимательской деятельности в Азербайджанской Республике» № 866 2 мая 2003 года.

УКАЗ ПРЕЗИДЕНТА АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Об устранении вмешательств, препятствующих развитию предпринимательства

В последние годы в целях развития предпринимательства в Азербайджанской Республике приняты специальные государственные программы и постановления, направленные на устранение бюрократических препятствий и проверок, мешающих предпринимательской деятельности, осуществлены иные меры. В их числе особое место занимают указы Президента Азербайджанской Республики "Об упорядочении государственного контроля за производственной, финансово-кредитной деятельностью и запрещении необоснованных проверок" № 463 от 17 июня 1996 года и "Об устранении искусственных препятствий в

области усовершенствования системы государственного контроля и развития предпринимательства" № 69 от 7 января 1999 года, утвержденная Указом Президента Азербайджанской Республики № 610 от 24 июня 1997 года "Программа государственной помощи малому и среднему предпринимательству в Азербайджанской Республике (1997- 2000 годы)". Как результат этих мер, а также осуществляемых экономических реформ, в настоящее время в стране на долю частного сектора приходится 71 процент производства внутреннего валового продукта, в том числе 50 процентов в промышленности, 99 процентов в сельском хозяйстве и торговле.

В то же время несмотря на работу, проводимую в связи с развитием предпринимательства, ряд проблем в этой области все еще устранены. Работа ряда центральных, городских и районных органов исполнительной власти, осуществляющих сегодня государственное регулирование предпринимательства, не может считаться удовлетворительной. Так, отдельные центральные и местные органы исполнительной власти, в том числе налоговые, таможенные, правоохранные органы и органы санитарно-эпидемиологической службы, допускают неуместные вмешательства в деятельность предпринимателей, проводя различные проверки, чинят препятствия их работе.

Встречаются факты волокиты со стороны судов при решении экономических споров и принятии ими необъективных решений. Все это вызывает справедливое недовольство людей, занимающихся предпринимательской деятельностью, не позволяет им реализовать предпринимательскую инициативу и наиболее полно использовать внутренний потенциал.

В целях дальнейшего ускорения развития предпринимательства в стране и пресечения препятствующих ему необоснованных вмешательств, постановляю:

1. Ликвидировать Управление по борьбе с преступностью в экономике Министерства внутренних дел Азербайджанской Республики.

Запрещается вмешательство правоохранительных органов (за исключением случаев на основании постановлений судов) в деятельность субъектов предпринимательства.

2. Министерству налогов Азербайджанской Республики:

- устранить недостатки, допущенные в выплате налогов, в том числе факты предварительной незаконной выплаты налогов;
 - не допускать проведения налоговых проверок в сроки, превышающие предусмотренные законодательством, а также проведения проверок, не отнесенных к его полномочиям;
 - сократить количество осуществляемых налоговыми органами выездных налоговых проверок и пресечь дублирующие друг друга необоснованные проверки;
 - строго контролировать соблюдение должностными лицами налоговых органов предусмотренных законодательством обязанностей и обеспечить устранение волокиты в области обслуживания налогоплательщиков;
 - принять соответствующие меры, обеспечивающие своевременное и объективное рассмотрение жалоб, связанных с действиями (бездействием) должностных лиц налоговых органов;
 - пресечь факты незаконного ограничения налоговыми органами деятельности хозяйственных субъектов, в том числе их операций по банковским счетам;
 - обеспечить проведение работы по налоговому контролю в соответствии с законодательством;
- постоянно информировать Президента Азербайджанской Республики о выполнении мер, установленных пунктом 2 настоящего указа.

3. Государственному таможенному комитету Азербайджанской Республики обеспечить устранение фактов незаконного вмешательства таможенных органов в предпринимательскую деятельность, усовершенствовать их работу, усилить контроль в отношении контрабанды и информировать Президента Азербайджанской Республики о проводимой работе.

4. Поручить руководителям Министерства связи Азербайджанской Республики, Министерства здравоохранения Азербайджанской Республики и других соответствующих центральных органов исполнительной власти устранить незаконные проверки, проводимые данными органами и их структурами, и чинимые предпринимательству помехи, принять необходимые меры для недопущения в дальнейшем фактов незаконного вмешательства в деятельность предпринимателей.

5. Поручить главам исполнительной власти городов и районов в десятидневный срок ликвидировать различные структуры, выполняющие контрольные и проверочные функции данных органов (департаменты, управления, центры, бюро и пр.), и информировать об этом Президента Азербайджанской Республики.

6. Установить, что проверки на предпринимательских субъектах государственными органами (кроме налоговых органов) могут осуществляться в установленных законодательством случаях и порядке только с участием представителя Министерства экономического развития Азербайджанской Республики.

7. Министерству внутренних дел Азербайджанской Республики пресечь неправомерное вмешательство Государственной дорожной полиции в работу транспортных средств, усовершенствовать ее работу, сократить 15 процентов личного состава. В месячный срок представить Президенту Азербайджанской Республики предложения относительно улучшения оснащения дорог соответствующими техническими средствами и усиления социальной защиты личного состава.

8. Рекомендовать судам Азербайджанской Республики:

- обеспечить верховенство закона при принятии постановлений, связанных с решением споров относительно экономической и предпринимательской деятельности, и не допускать фактов волокиты при рассмотрении споров;

- при принятии во время судебного производства решений о возмещении за счет государственного имущества требования, связанного с обеспечением обязательств государственных предприятий перед юридическими и физическими лицами, не допускать необоснованного отчуждения государственного имущества путем его искусственного разорения. Министерству экономического развития Азербайджанской Республики обеспечить представление интересов государства в судебных спорах, связанных с государственными предприятиями.

9. В связи с защитой прав предпринимателей предложить Верховному суду Азербайджанской Республики изучить несправедливые и в целом ряде случаев искажающие действующие законы решения судов, обеспечить их рассмотрение на Дисциплинарной коллегии Верховного суда Азербайджанской Республики и в шестимесячный срок представить Президенту Азербайджанской Республики соответствующую информацию о судьях, в отношении которых применена дисциплинарная ответственность.

10. Кабинету министров Азербайджанской Республики:

- изучить эффективность механизмов, регулирующих выдачу центральными и местными органами исполнительной власти предпринимателям различного рода сертификатов, свидетельств, специальных разрешений и иных подобных документов, и информировать о результатах Президента Азербайджанской Республики;

- сократить на 40 процентов численность работников структурных подразделений Министерства налогов Азербайджанской Республики, осуществляющих контрольно-проверочные функции и не отвечающих современным требованиям, принять необходимые меры для начала деятельности Учебного центра министерства и информировать об этом Президента Азербайджанской Республики;

- обеспечить улучшение материально-технического оснащения налоговых органов, создание отвечающей современным требованиям компьютерной сети и в месячный срок представить Президенту Азербайджанской Республики предложения относительно повышения заработной платы работников налоговых органов;

- в целях пресечения необоснованных налоговых проверок в месячный срок подготовить и по согласованию с Президентом Азербайджанской Республики утвердить проекты соответствующих законодательных актов, регулирующих функции оперативного контроля, осуществляемые государственными налоговыми органами;

- в недельный срок представить Президенту Азербайджанской Республики проект нормативного правового акта, устанавливающего упрощенную систему учета для субъектов малого предпринимательства;

- в пятнадцатидневный срок представить Президенту Азербайджанской Республики предложения относительно механизмов исполнения получения в государственный бюджет средств с банковских счетов в связи с долгами субъектов предпринимательства по налогам;

- осуществить необходимые меры для обеспечения перехода к практике заключения партнерских соглашений между некоторыми государственными органами, осуществляющими проверочные и контрольные функции, и субъектами предпринимательства и информировать об этом Президента Азербайджанской Республики;

- в месячный срок принять необходимые меры для повышения эффективности использования Контрольной книги, применяемой с целью ведения учета проверок в субъектах предпринимательства;

- в пределах своих полномочий решить иные вопросы, вытекающие из настоящего указа.

11. Министерству экономического развития Азербайджанской Республики:

- решить вопрос обеспечения всех субъектов, занимающихся предпринимательской деятельностью, Контрольной книгой, вести анализ имеющихся в этих книгах отметок, связанных с проверками, и дважды в год информировать об этом Президента Азербайджанской Республики;

- создать систему оперативной связи с предпринимателями, систематизировать информацию о лицах, препятствующих их деятельности и допускающих незаконные вмешательства, направлять ее в соответствующие органы для принятия мер и постоянно информировать о результатах Президента Азербайджанской Республики.

12. Министерству юстиции Азербайджанской Республики принять согласно законодательству соответствующие меры в отношении общественных организаций, допускающих не предусмотренные законодательством факты вмешательства в деятельность предпринимателей.

13. Указ Президента Азербайджанской Республики "О применении Закона Азербайджанской Республики "Об утверждении, вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики и связанных с ним вопросах правового регулирования" и утвержденного данным законом Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики" № 387 от 25 августа 2000 года дополнить пунктом "4" в следующей редакции:

"4. Если при возбуждении Министерством налогов Азербайджанской Республики уголовных дел по статьям 192 (Незаконное предпринимательство), 193 (Лжепредпринимательство) и 213 (Уклонение от выплаты налогов) Уголовного кодекса Азербайджанской Республики в ходе предварительного

расследования данных преступлений, будут установлены признаки преступлений, указанных в статьях 178 (Мошенничество), 179 (Присвоение или растрата), 184 (Причинение ущерба имуществу путем обмана или злоупотребления доверием), 195 (Незаконное получение кредита или использование кредита не по назначению), 196 (Умышленное уклонение от выплаты кредиторских долгов), 197 (Незаконное использование товарных знаков), 198 (Заведомо ложное рекламирование), 199 (Монополистические действия и ограничение конкуренции), 200 (Обман потребителей или производство и продажа продукции низкого качества), 201 (Принуждение к заключению сделки или отказу от его заключения), 202 (Незаконное получение или распространение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну), 203 (Нарушение правил выпуска /эмиссии/ ценных бумаг), 204 (Изготовление или продажа фальшивых денег или ценных бумаг), 205 (Изготовление или продажа фальшивых кредитных или счетных карт либо иных платежных документов), 208 (Невозвращение из-за рубежа средств в иностранной валюте), 210 (Незаконные действия при банкротстве), 211 (Умышленное банкротство), 212 (Фиктивное банкротство), 308 (Злоупотребление должностными полномочиями), 309 (Превышение должностных полномочий), 311 (Получение взятки), 312 (Дача взятки), 313 (Должностной подлог), 314 (Халатность), 320 (Фальсификация, изготовление, продажа официальных документов, государственных наград, печатей, штампов, бланков или использование поддельных документов) и 326 (Хищение или уничтожение официальных документов, штампов, печати) Уголовного кодекса Азербайджанской Республики, предварительное расследование по указанным делам проводится Министерством налогов Азербайджанской Республики".

14. Настоящий указ вступает в силу со дня опубликования.

Президент Азербайджанской Республики

ГЕЙДАР АЛИЕВ

г. Баку, 28 сентября 2002 г.

№ 790

УКАЗ ПРЕЗИДЕНТА АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

О некоторых вопросах регулирования предпринимательской деятельности в Азербайджанской Республике

В целях усовершенствования механизма выдачи центральными и местными органами исполнительной власти Азербайджанской Республики различного вида сертификатов, свидетельств, специальных разрешений и других аналогичных документов, выдаваемых на предпринимательскую деятельность, постановляю:

1. Установить, что:

— различного вида сертификаты, свидетельства, специальные разрешения и другие аналогичные документы на предпринимательскую деятельность выдаются центральными и местными органами исполнительной власти Азербайджанской Республики лишь в случаях и установленном порядке, предусмотренных соответственно законами Азербайджанской Республики, указами Президента Азербайджанской Республики и постановлениями Кабинета министров Азербайджанской Республики;

— контроль за соблюдением соответствующего законодательства в области выдачи центральными и местными органами исполнительной власти Азербайджанской Республики сертификатов, свидетельств и специальных разрешений субъектам предпринимательства осуществляет Министерство экономического развития Азербайджанской Республики.

2. Запретить выдачу различного вида сертификатов, свидетельств, специальных разрешений и других аналогичных документов на предпринимательскую деятельность, не предусмотренную законами Азербайджанской Республики и Указами Президента Азербайджанской Республики.

3. Пункт 10.44 утвержденного Указом Президента Азербайджанской Республики № 495 от 11 июня 2001 года "Положения о Министерстве экономического развития Азербайджанской Республики" изложить в следующей редакции:

"10.44. осуществляет контроль за соблюдением соответствующего законодательства в области выдачи центральными и местными органами исполнительной власти Азербайджанской Республики сертификатов, свидетельств и специальных разрешений субъектам предпринимательства;"

4. Поручить Кабинету министров Азербайджанской Республики:

— подготовить и представить Президенту Азербайджанской Республики список различного вида сертификатов, свидетельств и других аналогичных документов (за исключением специального разрешения (лицензии)), выдаваемых центральными и местными органами исполнительной власти на предпринимательскую деятельность, и проект правил их выдачи.

5. Настоящий Указ вступает в силу со дня опубликования.

Во исполнение Указа Президента Азербайджанской Республики № 790 от 28 сентября 2002 года "Об устранении вмешательств, препятствующих развитию предпринимательства" приказом Министра Экономического развития Азербайджанской Республики были утверждены «Правила участия представителей Министерства экономического развития на проверках, проводимых государственными органами (за исключением налоговых органов) в субъектах предпринимательства».

Зарегистрировано

Министерством юстиции
Азербайджанской Республики
Регистрационный № 2939
6 ноября 2002 года
Министр: Ф. Мамедов

Утверждено

Министерством
экономического развития
Азербайджанской Республики
Приказ № 75
5 ноября 2002 года
Министр: Ф. Алиев

ПРАВИЛА

участия представителей Министерства экономического развития на проверках, проводимых государственными органами (за исключением налоговых органов) в субъектах предпринимательства

1. Настоящие Правила разработаны в соответствии с пунктом 6 Указа Президента Азербайджанской Республики № 790 от 28 сентября 2002 года "Об устранении вмешательств, препятствующих развитию предпринимательства".
2. Настоящие Правила устанавливают правила участия представителей Министерства экономического развития (далее "Министерство") на проверках, проводимых государственными органами (за исключением налоговых органов) в субъектах предпринимательства в случаях и порядке, установленном законодательством.
3. За 3 дня до начала проверки, проводимой в субъекте предпринимательства в случаях и порядке, установленном законодательством, осуществляющий ее государственный орган направляет в Министерство экономического развития официальное обращение с указанием места, даты и цель проверки.
4. Министерство принимает соответствующие меры с целью обеспечения секретности поступивших сведений.
5. Министерство, после получения официального обращения, в соответствующем порядке рассматривает вопрос участия своего представителя на проверке, проводимой в субъекте предпринимательства и представляет информацию об этом государственному органу, проводящему проверку.
6. Представитель Министерства совместно с представителем государственного органа, проводящего проверку в случаях и порядке, установленном законодательством, прибывает в субъект предпринимательства и совместно с ним участвует на проверке до ее завершения.
7. Представитель Министерства контролирует, чтобы в "Контрольной книжке" была произведена соответствующая запись о проверке.
8. Представитель Министерства участвует в проведении проверки в соответствии с действующим законодательством, осуществляя наблюдение за недопущением выхода за пределы поставленной задачи и установленных сроков проведения проверки представителем государственного органа, осуществляющим проверку на субъекте предпринимательства.
9. При выходе за пределы поставленной задачи и установленных сроков проведения проверки представителем государственного органа, осуществляющим проверку, представитель Министерства отмечает свое собственное заключение в итоговом документе, составленном по результатам проверки.
10. Представитель Министерства и руководитель субъекта предпринимательства обеспечиваются одним экземпляром итоговых документов, составленных представителем проверяющего органа по результатам проверки.
11. Представитель Министерства подготавливает отчет о результатах проверки и представляет в соответствующую инстанцию.
12. Министерство два раза в года обобщает сведения, связанные с проверками, с целью их представления Президенту Азербайджанской Республики.

13. Не допускается проведение государственными органами проверок на субъектах предпринимательства без соблюдения требований, установленных настоящими Правилами.

Налоговый контроль

Одним из методов административно-правового регулирования, является налоговый контроль.

Налоговым кодексом установлены права и полномочия налоговых органов в части налогового администрирования.

В соответствии со статьей 20 Налогового кодекса налоговые органы осуществляют свои полномочия самостоятельно, независимо от местных органов государственной власти.

Решения, принимаемые налоговыми органами в пределах собственных полномочий, обязательны для всех юридических и физических лиц.

Налоговые органы в пределах собственных полномочий осуществляют полномочия правоохранительных органов.

Налоговые органы осуществляют контроль над полнотой и своевременностью уплаты налогов, за исключением местных налогов (муниципальных налогов), а также дорожного налога, НДС и акцизов, удержание которых отнесено к полномочиям государственных таможенных органов.

В случаях, предусмотренных Налоговым кодексом, полномочия налоговых органов по дорожному налогу и налогам по импортно-экспортным операциям, в случаях и порядке, установленном законом, осуществляются таможенными органами.

Налоговые и таможенные органы осуществляют свои полномочия на основании Налогового кодекса, Таможенного кодекса Азербайджанской Республики, иных законов и законодательных актов, принятых в соответствии с ними.

Правовая основа деятельности налоговых органов состоит из Конституции Азербайджанской Республики, Налогового кодекса и законодательных актов, принятых в соответствии с ними.

В соответствии со статьей 23 Налогового кодекса налоговые органы вправе:

* проводить камеральные и выездные проверки, осуществлять оперативный налоговый контроль в порядке, установленном Налоговым кодексом;

* проверять в установленном законодательством порядке все финансовые документы, бухгалтерские книги, отчеты, сметы, наличные средства, ценные бумаги и другие ценности, декларации и иные документы налогоплательщика, связанные с исчислением и уплатой налогов, а также получать от налогоплательщиков или их должностных лиц в период проведения проверок сведения, справки и необходимые разъяснения, связанные с проверкой;

* проводить в порядке, установленном законодательством, осмотры и наблюдения хронометражным методом в производственных, складских, торговых и иных помещениях (на территориях), используемых налогоплательщиками для извлечения дохода либо связанные с содержанием объектов налогообложения, изымать в порядке, установленном Налоговым кодексом, документы и предметы, в случаях, установленных Налоговым кодексом, проводить в порядке, установленном соответствующим органом исполнительной власти, инвентаризацию имущества, находящегося в собственности или пользовании налогоплательщика (за исключением жилых помещений);

* требовать от налогоплательщиков устранения случаев нарушения налогового законодательства, а также в случаях, если налогоплательщик подлежит аудиторской проверке - представления аудиторского заключения;

* рассматривать в установленном законом порядке дела, связанные с нарушением налогового законодательства, начислять проценты юридическим лицам и физическим лицам, применять финансовые санкции и административные штрафы;

* обеспечивать в порядке, установленном законом, уплату в бюджет неуплаченных в установленные сроки налогов, процентов, финансовых санкций и административных штрафов;

* давать банкам или другим кредитным учреждениям распоряжение, являющееся исполнительным (платежным) документом, для взимания сумм задолженностей по налогам и процентам, исчисленным в соответствии с законодательством, примененных финансовых санкций, с расчетного, валютного или иных счетов налогоплательщика в государственный бюджет, организовать взыскание административных штрафов;

* обращаться в суд с иском о наложении ареста на расчетные, валютные и иные счета налогоплательщика в случаях, установленных законом, принимать меры для описи имущества налогоплательщика в порядке, установленном Налоговым кодексом;

* проводить опрос граждан по налоговым вопросам в случаях и порядке, установленных Законом Азербайджанской Республики "Об оперативно-розыскной деятельности";

* входить и производить осмотр помещений (за исключением жилых площадей), сооружений и земельных участков в случаях и порядке, установленных Законом Азербайджанской Республики "Об оперативно-розыскной деятельности";

* осуществлять в порядке надзора закуп товаров (работ, услуг) в случаях и порядке, установленных Законом Азербайджанской Республики “Об оперативно-розыскной деятельности”;

* проводить расследование в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом Азербайджанской Республики;

* при обнаружении реализации без акцизных марок товаров, подлежащих маркированию акцизными марками, описать эти товары и оставить у налогоплательщика или, по его согласию, на местах, установленных должностными лицами налоговых органов, на ответственном хранении;

* привлекать специалистов, экспертов, переводчиков и наблюдателей в порядке, установленном Налоговым кодексом;

* организовывать в соответствии с законодательством реализацию товаров, не имеющих акцизной марки либо маркированных фальшивыми акцизными марками, конфискованных решением суда;

* осуществлять иные права, предусмотренные Налоговым кодексом и иными законодательными актами Азербайджанской Республики в соответствии с назначением налоговых органов.

Выездная налоговая проверка

Любая проверка, а в особенности налоговая, вносит определенную дезорганизацию в работу предприятия, так как для обеспечения деятельности проверяющих необходимо отвлекать от основной работы сотрудников бухгалтерии и юридической службы, да и сам факт нахождения проверяющего на предприятии создает определенную нервозность, что не лучшим образом отражается на работоспособности.

Правила назначения и проведения выездных налоговых проверок, права и обязанности налоговых органов (должностных лиц налоговых органов), проводящих выездную налоговую проверку и налогоплательщиков регулируются Налоговым кодексом и иными соответствующими нормативными актами.

К сожалению, до сих пор многие думают, что при проведении налоговой проверки у налоговых органов есть только права, а у налогоплательщиков – только обязанности и они обязаны исполнять все требования налоговых органов. Это совершенно не так. Закон шаг за шагом регламентирует порядок проведения выездных налоговых проверок и четко устанавливает права и обязанности сторон (налоговых органов и налогоплательщиков).

Для налогоплательщиков, не знающих процедуры проведения выездных налоговых проверок, пределы полномочий должностных лиц налоговых органов, непосредственно проводящих выездную налоговую проверку, а также не умеющих защищать свои законные права, выездные налоговые проверки, как правило, заканчиваются плачевно. Если при проведении выездных налоговых проверок должностные лица налогового органа допускают многочисленные нарушения и превышают свои полномочия, то в первую очередь виноваты сами налогоплательщики.

Опыт консультационной работы показывает, что многие налогоплательщики должным образом не знают не только соответствующие нормы Налогового кодекса, но даже свои конституционные права. Например, многие не знают, что согласно пункту IV статьи 63 Конституции Азербайджанской Республики **доказательства, добытые с нарушением закона, не могут быть использованы при осуществлении правосудия**. А это значит, что если налоговые органы при проведении выездной налоговой проверки обнаружат нарушение налогового законодательства, но при этом добудут доказательства данного с нарушением закона, то в последующем суд может отклонить указанные доказательства, что автоматически приведет к аннулированию дополнительно начисленных налогов и примененных финансовых санкций.

В настоящей статье рассматривается порядок проведения выездной налоговой проверки, права и обязанности сторон (налоговых органов и налогоплательщика), а также даются рекомендации по защите прав налогоплательщиков.

Назначение очередной налоговой проверки

Очередная налоговая проверка проводится на основании решения налогового органа.

При проведении очередной выездной налоговой проверки налоговый орган направляет уведомление налогоплательщику не позднее 15 дней до начала налоговой проверки.

В уведомлении должно быть указано основание для налоговой проверки и дата, а также права и обязанности налогоплательщика и налоговых органов.

В уведомлении должно быть указано **основание** для налоговой проверки, дата, права и обязанности налогоплательщиков.

Правомерен в этой связи вопрос: какие факты, случаи, обстоятельства могут служить **основанием** для проведения очередной выездной налоговой проверки?

Налоговый кодекс не отвечает на этот вопрос. Для ответа на вопрос целесообразно обратиться к «Требования для назначения выездных налоговых проверок», утвержденных приказом Министерства налогов Азербайджанской Республики № А-42 от 24 февраля 2003 года.

Хотя и приказ не зарегистрирован Министерством юстиции Азербайджанской Республики в качестве нормативного акта и не предусмотрен указом Президента Азербайджанской Республики по

применению Кодекса (то есть, в принципе этот документ не является нормативным актом и не имеет юридической силы для налогоплательщиков), но налоговые органы руководствуются его положениями при назначении выездных налоговых проверок.

В приказе указано, что очередные выездные налоговые проверки могут назначаться после их обоснования в следующих случаях:

1. при расхождении официальных данных таможенных органов и иных источников с данными, отраженными в налоговых расчетах или в иных документах, представленных в налоговый орган, ставшие причиной уклонения от уплаты налогов;

2. при наличии несоответствий в бухгалтерских отчетах, декларациях, налоговых расчетах или в иных документах, представленных в налоговый орган, ставшие причиной уклонения от уплаты налогов, и если анализ указанных несоответствий невозможно без проведения выездной налоговой проверки;

3. на основании информации, материалов иных налоговых и государственных органов;

4. в случаях, когда деятельность налогоплательщика за последние 3 года не проверена налоговым органом, независимо от наличия обстоятельств, указанных в настоящем пункте;

5. в случае ликвидации налогоплательщика, являющегося юридическим лицом или обращения физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица о завершении предпринимательской деятельности либо при наличии об этом решения соответствующих органов;

6. в иных случаях, когда проведение проверки предусмотрено законодательством.

Касательно же частоты очередных налоговых проверок, отметим, что Налоговый кодекс устанавливает частоту проведения очередных выездных налоговых проверок не чаще одного раз в год. Но в Налоговом кодексе не установлено, как Редько может проводиться такая проверка. А это значить, что очередная выездная налоговая проверка может не проводиться сколько угодно долго.

Но в пункте 5.4. вышеупомянутых «Требованиях для назначения выездных налоговых проверок» указано, что если деятельность налогоплательщика за последние 3 года не проверена налоговым органом, то это может явиться основанием для назначения очередной выездной налоговой проверки. Таким образом, Министерство налогов считает, что налогоплательщик может функционировать без выездной налоговой проверки не более 3 лет.

Отсюда можно сделать вывод, что очередная выездная налоговая проверка осуществляется не чаще одного раза в год, но не реже одного раза в три года. Но, еще раз оговоримся, что положение «не реже одного раза в три года» следует из документа, который не зарегистрирован в качестве нормативного акта.

Назначение внеочередных выездных налоговых проверок

Внеочередные налоговые проверки могут быть проведены налоговыми органами в нижеперечисленных случаях:

1. при непредставлении в установленный срок документов по налоговой отчетности, необходимых для исчисления и уплаты налогов, и не представлении этих документов и после предупреждения об этом налоговым органом.

В соответствии со статьей 72 Налогового кодекса налоговый отчет состоит из налоговой декларации. Налогоплательщики должны представить налоговый отчет в сроки, указанные в Налоговом кодексе. Налоговый отчет может представляться налогоплательщиком лично или любым иным способом, свидетельствующим о представлении отчета (включая передачу в организацию связи).

В соответствии со статьей 16.2 Налогового кодекса при отсутствии у налогоплательщика в отчетном периоде предпринимательской деятельности или иной налогооблагаемой операции в налоговый орган вместо налоговых отчетов представляется справка не позднее срока, установленного для представления отчета.

При временном приостановлении в налоговом году налогоплательщиком предпринимательской деятельности или иных налогооблагаемых операций, не позднее дня приостановления указанной деятельности или операций, в налоговый орган должна быть представлена соответствующая справка. В справке должен быть указан срок приостановления предпринимательской деятельности или иных налогооблагаемых операций.

Невыполнении налогоплательщиком вышеуказанных требований может явиться основанием для назначения внеочередной выездной налоговой проверки.

2. при выявлении неточных и (или) искаженных сведений в акте, составленном по итогам налоговой проверки;

В соответствии со статьей 39.1 Налогового кодекса по результатам выездной налоговой проверки уполномоченными должностными лицами налоговых органов в установленной форме составляется акт налоговой проверки, подписывается этими лицами и руководителем (замещающим его лицом) проверяемого налогоплательщика или индивидуальным предпринимателем. Налогоплательщик может внести в акт свои отметки, отказаться подписать акт - о чем делается соответствующая запись в акте.

Если налогоплательщик согласен с выводами, отраженными в акте, то он подписывает акт без всяких оговорок. В этом случае он несет такую же ответственность за сведения акта, как и должностные лица налогового органа, составившие этот акт.

Если в последующем вышестоящий налоговый орган при внутренней проверке обнаружит в акте искаженные сведения, это может явиться основанием для назначения внеочередной выездной налоговой проверки. Поэтому прежде чем подписывать акт, рекомендуется внимательно его прочитать. Нельзя допускать в акте арифметические ошибки, логические несоответствия, неправильное указание дат, наименований и т.д.

3. При отнесении суммы налогов, процентов и финансовых санкций, излишне уплаченных по НДС на погашение иных налогов, процентов и финансовых санкций либо в счет погашения платежей по последующим обязательствам. В этом случае внеочередная налоговая проверка может проводиться только по операциям налогоплательщика, облагаемым НДС.

К сожалению, избежать указанного обстоятельства будет чрезвычайно трудно. Дело в том, что излишние выплаты или удержания по НДС возникают время от времени почти у всех налогоплательщиков. Это обусловлено скорее объективными, чем субъективными факторами.

Например, порядок исчисления сумм НДС, подлежащих уплате в бюджет сформулирован таким образом, что возникновение в том или ином отчетном месяце переплат в бюджет вполне заурядное и нормальное явление. Если в каком либо отчетном периоде налогоплательщик в рамках операций, облагаемых НДС покупает больше товаров (работ, услуг), нежели продает, то образуется излишняя выплата в бюджет по НДС, так как сумма НДС, уплаченная поставщикам (подрядчикам) превышает сумму НДС, начисленной в бюджет с налогооблагаемого оборота. Такое случается при приобретении налогоплательщиком в отчетном месяце большой партии товаров, при приобретении дорогостоящего оборудования, при продаже товаров в экспорт и т.д.

Справедливости ради следует отметить, что не в каждом подобном случае налоговые органы назначают внеочередную налоговую проверку. Налоговые органы физически не смогли бы осуществить проверки во всех случаях обращения налогоплательщиком об отнесении суммы переплаты по НДС на погашение задолженности иным налогам или платежам по последующим обязательствам. Обычно налоговые органы назначают внеочередную налоговую проверку, если сумма переплаты по НДС превышает 10.000 манатов.

4. При поступлении заявления от налогоплательщика о возврате излишне уплаченных налогов, процентов и финансовых санкций.

В соответствии со статьей 87.3. Кодекса оставшаяся (после зачета в счет погашения других налогов, процентов, финансовых санкций и административных штрафов и платежей по последующим обязательствам) сумма излишне уплаченного налога, процентов и финансовых санкций, если иные обстоятельства не предусмотрены в Налоговом кодексе, возвращается налогоплательщику в течение 45 дней по его письменному заявлению.

Но реализация указанного права налогоплательщика на практике обусловлена многими трудностями, одним из которых является назначение внеочередной налоговой проверки.

5. при обнаружении факта сокрытия (уменьшения) доходов налогоплательщика на основании какого-либо не анонимного сведения, полученного налоговым органом;

6. при наличии соответствующего решения суда или правоохранительных органов о проведении налоговых проверок, принятых в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

Начало выездной налоговой проверки

Выездная налоговая проверка должна начинаться вручением решения о назначении проверки руководителю предприятия либо иному уполномоченному лицу налогоплательщика. При этом должностные лица налогового органа, прибывшие для проведения проверки, обязаны представить свои должностные удостоверения. Имена этих должностных лиц налогового органа должны быть указаны в решении. При отсутствии имени должностного лица налогового органа в решении налогоплательщик вправе не допускать данного лица к проверке.

Отсутствие в момент предъявления решения налогоплательщика (его должностных либо уполномоченных лиц) не является основанием для отмены выездной налоговой проверки или ее перенесения на более поздний срок. Решение может быть вручено секретарю или иному уполномоченному лицу под расписку.

Очень часто должностные лица налогового органа, осуществляющие проверку, просто показывают решение и не вручают его налогоплательщику. В таких случаях следует потребовать хотя бы копию. В случае, если по результатам налоговой проверки возникнут налоговые споры и дело дойдет до суда, данные, содержащиеся в указанном решении могут Вам понадобиться.

Также следует представить проверяющим Контрольную книжку для внесения в нее соответствующих записей.

Решение о назначении выездной налоговой проверки должно содержать:

- * наименование налогового органа;
- * номер решения и дату его вынесения;

- * наименование налогоплательщика или Ф.И.О. индивидуального предпринимателя, в отношении которого назначается проверка;
 - * идентификационный номер налогоплательщика;
 - * период финансово-хозяйственной деятельности налогоплательщика, за который проводится проверка;
 - * вопросы проверки (виды налогов, по которым проводится проверка);
 - * Ф.И.О., должности и лиц, входящих в состав проверяющей группы;
 - * подпись лица, вынесшего решение, с указанием его Ф. И. О. и должности.
- Наличие решения - единственное основание для допуска лиц, проводящих проверку, к проведению выездной налоговой проверки.

Истребование документов для проведения проверки

Как правило, выездные проверки направлены, в первую очередь, на изучение документов налогоплательщика с целью сопоставления их с данными налоговой отчетности. С этой целью проверяющие лица истребуют различные документы: расчетные и финансовые документы, бухгалтерские книги, отчеты, планы, сметы, декларации, договоры, контракты, приказы, деловая переписка и т.д.

Требование о представлении документов должно быть представлено налогоплательщику в письменном виде с отметкой, позволяющей зафиксировать получение требования налогоплательщиком или иным лицом, которому адресовано требование.

В требовании должно быть общий перечень документов, необходимых для проведения проверки. Например, представить первичные документы, журналы-ордера и т. д. за период 2000-2003 гг. Если проверка тематическая, то в требовании должно быть указано конкретные документы. Например, представить счета-фактуры, накладные и т. д. по договору поставки № 1 от 01.01.2004.

Указанные в требовании документы налогоплательщик обязан представить в течение пяти дней с момента получения требования.

Документы должны быть представлены в виде заверенных должным образом копий. Верность копии документа свидетельствуется подписью налогоплательщика (руководителя предприятия или иного уполномоченного лица) и печатью. Если у индивидуального предпринимателя не печати, то достаточно только его подпись. На копии указывается дата ее выдачи и делается отметка о том, что подлинный документ находится у налогоплательщика.

Нотариальное удостоверение копий предоставляемых в налоговую инспекцию документов не требуется, так как не предусмотрено Налоговым кодексом при истребовании документов.

Как правило, вышеуказанные правила нарушаются как проверяющими, так и налогоплательщиками. Проверяющие не составляют письменное требование о предоставлении документов, а просто устно требуют представить документы, а налогоплательщики представляют им подлинники документов. Хотя, налогоплательщики имеют право не представлять документы на проверку, пока не получат письменное требование. В соответствии со статьей 70 Налогового кодекса требование налогового органа к налогоплательщику или налогоплательщика к налоговому органу не имеет юридическую силу для налогового органа или для налогоплательщика, если подобное требование не составлено письменно и не представлено одной стороной другой.

Также не рекомендуется представить для проверки подлинники документов. Хотя бы потому, что за сохранность этих документов ответственность несет налогоплательщик. Если документов много и Вам лень делать и заверять копии, то хотя бы представляйте подлинники документов проверяющим по описи и потребуйте, чтобы они на нем подписались. Имейте в виду, потеря какого-либо важного документа во время проверки могут принести Вам неприятные сюрпризы. Так, если налогоплательщик не сможет представить проверяющим какой-либо запрашиваемый документ, проверяющие могут составить акт об отсутствии данного документа и на основании этого акта исчислить налоги на основании связанных сведений, фактически по своему усмотрению.

В соответствии со статьей 42.3 Налогового кодекса отказ налогоплательщика представить в налоговый орган запрашиваемые и необходимые для проведения выездной налоговой проверки документы или непредставление их в сроки, установленные статьей 42.1 настоящего Кодекса, влечет ответственность в порядке, установленном законом. Мера такой ответственности установлено статьей 247 Кодекса об административных проступках Азербайджанской Республики. Согласно указанной статье непредставление или несвоевременное представление налоговым органам бухгалтерских отчетов и балансов, налоговых деклараций, документов, связанных с исчислением и уплатой налогов и других обязательных платежей, с целью уклонения от налогов в незначительном размере (до 5.500.000 манатов), влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от 385.000 манатов до 495.000 манатов,

При отказе представить документы в вышеуказанном порядке должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, производит изъятие необходимых документов в порядке, предусмотренном статьей 43 Налогового кодекса.

Изъятие документов для налоговой проверки

Изъятие документов осуществляется в порядке, установленном статьей 43 Налогового кодекса.

Изъятие документов допускается исключительно при проведении выездной налоговой проверки. Налоговые органы не вправе изъять документы вне выездной налоговой проверки. В этой связи следует отметить некоторое противоречие между статьей 43.1 и 50.5 Налогового кодекса. В статье 50.5 Налогового кодекса, включенной в Налоговый кодекс с 1 января 2004 года, указывается, что изъятие документов и предметов в качестве образца должностными лицами, проводящими оперативный налоговый контроль, осуществляются в порядке, установленном настоящим Кодексом. А в статье 43.1 Налогового кодекса четко установлено, что **изъятие предметов в качестве образца и документов допускается только при проведении выездной налоговой проверки**. А это означает, что налоговые органы не вправе изымать документы при проведении оперативного контроля. Если при проведении оперативного контроля возникает необходимость изъять документы или предметы в качестве образца, то налоговый орган должен назначить выездную налоговую проверку и после этого изъять документы в порядке, установленном статьей 43 Налогового кодекса.

Изъятие документов вне рамки выездной налоговой проверки является нарушением закона и доказательства, добытые таким путем, не могут быть использованы в суде.

Должностные лица налогового органа, осуществляющие изъятие документов, должны представить налогоплательщику (его уполномоченному представителю) решение об изъятии документов, подписанное руководителем налогового органа (его заместителем), разъяснить им их права и предложить добровольно выдать документы.

При невыдаче налогоплательщиком документов изъятие этих документов осуществляется в соответствии с судебным решением по обоснованному обращению налогового органа, непосредственно осуществляющего выездную налоговую проверку.

Изъятие документов и предметов осуществляется с участием лиц или их представителей, у которых изымаются документы и предметы, а также свидетелей и в рабочее время. В необходимых случаях, для участия в изъятии документов и предметов в качестве образцов, может быть приглашен специалист. Следует отметить, что отсутствие наблюдателей (в количестве не менее двух человек) является серьезным нарушением закона.

Производство изъятия документов в ночное время не допускается. Ночным считается время с 20 часов вечера до 8 часов утра.

Изъятию подлежат заверенные налогоплательщиком копии документов. Таким образом, изъять подлинники документов налоговые органы не имеют право.

Изыматься могут только документы, необходимые для исчисления налогов. Не могут быть изъяты иные документы, даже если они свидетельствуют о совершении других правонарушений.

Если изъятие документа принесло убытки и налоговый орган не сможет доказать, что изъятие этих документов необходимо было для исчисления налогов, то налоговый орган обязан эти убытки возместить (в соответствии со статьей 51 Налогового кодекса).

Об изъятии документов составляется протокол с соблюдением требований статьи 48 настоящего Кодекса. Копия протокола об изъятии документов и предметов в качестве образцов выдается лицу, у которого изъяты документы. Об этом отмечается в протоколе и подтверждается подписью лица, у которого изъяты документы.

Протокол прочитывается всеми лицами, участвовавшими в производстве действия или присутствовавшими при его проведении. Указанные лица вправе делать замечания, подлежащие внесению в протокол или приобщению к делу.

Протокол подписывается составившим его должностным лицом налогового органа, а также всеми лицами, участвовавшими в производстве действия или присутствовавшими при его проведении.

Серьезные нарушения, допущенные должностными лицами налогового органа, производящими изъятие документов, могут привести к отказу судебных органов принимать их в качестве доказательств. Так, согласно статье 76.3 Гражданско-процессуального кодекса Азербайджанской Республики **использование доказательств, полученных с нарушением закона, не допускается**. Таким образом, при рассмотрении налогового спора в экономическом суде (по иску налогового органа или налогоплательщика) документы, изъятые у налогоплательщика с нарушениями закона, не должны приниматься судом в качестве доказательства.

Еще более детальные запреты для добывания доказательств предусматривает Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики. Например, в соответствии со статьей 125.2.4 Уголовного кодекса Азербайджанской Республики, **в качестве доказательства по уголовному делу недопустимо принятие сообщений, документов и других предметов, полученных с использованием заблуждения лица, участвующего в уголовном процессе относительно своих прав и обязанностей, возникшего вследствие не разъяснения, неполного или неправильного разъяснения ему прав и обязанностей**. Поэтому, если при изъятии документов налогоплательщику не разъяснялись права (либо, что еще серьезней, в осуществлении прав было отказано), такое нарушение должно рассматриваться как получение доказательств с нарушением порядка, установленного законом. Следовательно, эти доказательства не должны приниматься к рассмотрению.

Также не допускается изъятие документов с применением физической силы, путем угрозы, обмана налогоплательщика или иными незаконными действиями. Если налогоплательщик добровольно не выдает документы, то изъятие этих документов и предметов в качестве образцов осуществляется в соответствии с судебным решением по обоснованному обращению налогового органа, непосредственно осуществляющего выездную налоговую проверку (статья 43.11 Налогового кодекса). С этой точки-зрения следует отметить, что **в качестве доказательства по уголовному делу недопустимо принятие сообщений, документов и других предметов, полученных с применением насилия, угрозы, обмана, пыток и других жестоких, бесчеловечных, либо унижающих достоинство действий.**

Период, охватываемый выездной налоговой проверкой

По налогу на прибыль, доход, имущество и землю налоговые органы вправе проверить 3 последние календарные года деятельности налогоплательщика без учета года проверки. Например, в 2004 году по указанным видам налогов можно осуществлять проверку за полные 2001, 2002 и 2003 г.г. Деятельность же налогоплательщика за 2000 год проверять нельзя. Что касается года проверки, то проверять правильность исчисления по вышеуказанным видам налогов бессмысленно, так как по этим видам налогов отчетным периодом является календарный год, и налогоплательщик еще не исчислил свое налоговое обязательство и не сдал соответствующую декларацию.

По иным видам налогов, под которыми в первую очередь подразумеваются налог на добавленную стоимость, выездной проверкой может быть охвачено не более чем 3 последних календарных года деятельности налогоплательщика, включая год проверки. Например, в августе 2004 года по НДС можно осуществлять проверку правильности исчисления и уплаты за август 2001 года по август 2004 года.

Налоговый кодекс запрещает проведение выездных проверок за уже проверенный налоговый период. Иными словами нельзя повторно проверять период, который уже проверялся. Но из этого общего правила есть несколько исключений.

Первое исключение связано с ликвидацией юридического лица или с обращением физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, о завершении предпринимательской деятельности. В этих случаях налоговый орган вправе проверять те периоды, которые уже проверялись.

Остальные исключения приведены в статье 38.3. Кодекса и связаны с проведением внеочередных налоговых проверок.

Налоговый кодекс предоставляет налогоплательщику право потребовать проведения повторной выездной налоговой проверки, если он не согласен с ее результатами. Если такая проверка будет назначена, то она не может быть проведена должностными лицами налогового органа, проводившими предыдущую проверку.

Срок проведения выездной налоговой проверки

Очередная выездная налоговая проверка не может продолжаться более 30 дней. В исключительных случаях на основании постановления вышестоящего налогового органа продолжительность выездной налоговой проверки может быть продлена до 90 дней.

К сожалению, в Налоговом кодексе не сказано, какие случаи могут быть отнесены к исключительным.

Доступ должностных лиц налоговых органов на территории и помещения для проведения налоговой проверки

Доступ на территорию налогоплательщика производится на основании решения о проведении выездной налоговой проверки этого налогоплательщика.

Проверка на территории или в помещении налогоплательщика (в офисах, на территории складов, производственных помещений и т.д.) начинается только после предъявления должностными лицами, осуществляющими проверку, своих служебных удостоверений и постановления руководителя о проведении выездной проверки данного налогоплательщика. При отсутствии указанных документов налогоплательщик вправе отказать проверяющим лицам в доступе на свою территорию или в помещение.

При проведении выездной налоговой проверки проверяющие вправе производить осмотр территорий или помещений, используемых налогоплательщиком для осуществления предпринимательской деятельности, а также имущества, находящегося в помещении или на территории. Проверяющие вправе также произвести осмотр объектов налогообложения, например, транспортных средств, механизмов, земли и т.д.

Налогоплательщиками для осуществления предпринимательской деятельности могут использоваться жилые помещения, в которых могут находиться и некоторые объекты налогообложения. Поэтому в ходе проведения выездной налоговой проверки может понадобиться доступ должностных лиц

налоговых органов в жилые помещения для проведения осмотра, выемки и других действий по осуществлению налогового контроля.

В соответствии со статьей 33 Конституции Азербайджанской Республики **каждый обладает правом на неприкосновенность жилья. За исключением случаев, установленных законом, или вынесения судебного решения, никто не может войти в жилище против воли проживающих в нем лиц.**

Исходя из вышеуказанной конституционной нормы статья 40.2 Налогового кодекса устанавливает: «Не допускается вхождение должностных лиц налоговых органов, непосредственно проводящих налоговую проверку, в жилые здания (помещения) помимо или против воли проживающих там физических лиц.»

Таким образом, доступ проверяющих в жилые помещения возможен в следующих случаях:

* с согласия проживающих в данном жилом помещении лиц (согласие налогоплательщика, если он не проживает в данном помещении, не требуется); или

* на основании судебного решения.

Для получения судебного решения налоговые органы и их должностные лица представляют в суд общей юрисдикции материалы, подтверждающие необходимость доступа в жилое помещение. Такими материалами могут быть доказательства, подтверждающие нахождение в жилых помещениях объектов налогообложения, документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов, доказательства использования жилых помещений для получения дохода и т.д.

По результатам рассмотрения материалов судьей выносится мотивированное постановление о разрешении провести действия по осуществлению налогового контроля, связанные с проникновением в жилище, либо об отказе в этом. Отказ может быть вызван недостаточностью представленных доказательств, получением доказательств с нарушением закона, отсутствием оснований для проникновения в жилое помещение и т.д. В случае отказа налоговые органы и их должностные лица вправе обратиться по тому же вопросу в вышестоящий суд.

Соблюдение всех процессуальных требований при вхождении в жилое помещение имеет большое значение.

Во-первых, в соответствии с частью IV статьи 63 Конституции Азербайджанской Республики при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона. Поэтому добытые налоговыми органами доказательства нарушения налогового законодательства не могут быть использованы в суде против налогоплательщика, если вхождение в жилое помещение было осуществлено без разрешения проживающих в нем лиц или без соответствующего постановления суда.

Во-вторых, нарушение неприкосновенности жилища влечет уголовную ответственность.

Однако при всем этом необходимо иметь в виду, что статья 40.3. Кодекса предоставляет налоговым органам большие полномочия при воспрепятствовании (отказе) налогоплательщика в помещении или на территорию. Если налогоплательщик отказывается допустить должностных лиц налоговых органов, непосредственно проводящих проверку, об этом составляется акт и на основании этого акта налоговый орган вправе определить сумму налогов, подлежащих уплате на основании имеющихся у него данных о налогоплательщике или по аналогии.

В случае отказа налогоплательщика подписать акт в нем делается запись об отказе налогоплательщика поставить свою подпись. В этом случае акт действителен без подписи налогоплательщика.

Более того, следует иметь в виду, что незаконное воспрепятствование доступу должностных лиц налоговых органов, непосредственно проводящих налоговую проверку, влечет ответственность в порядке, установленном законом. Так, в частности, статья 325 Кодекса об административных проступках Азербайджанской Республики предусматривает ответственность за такие деяния.

В отношении физических лиц за такой проступок предусмотрен штраф от 55.000 до 110.000 манатов, если же это деяние совершено должностным лицом - от 165.000 до 220.000 манатов.

Осмотр

В ходе проверки должностные лица налогового органа вправе проводить такое процессуальное действие как осмотр территорий, помещений, документов и предметов налогоплательщика. Как указано в статье 41.1. Налогового кодекса, осмотр проводится в целях обеспечения полноты и объективности проверки.

Осмотр не может быть проведен без проведения выездной налоговой проверки, то есть, иными словами, осмотр является составной частью выездной налоговой проверки.

Таково общее правило, из которого есть два исключения, вводимые статьей 41.2.1. Кодекса. Первый случай – если документы и предметы были получены должностным лицом налогового органа ранее, второй же случай, когда налогоплательщик добровольно соглашается передать документы или предметы для осмотра.

Для проведения осмотра требуется обоснованное постановление того же налогового органа, который вынес решение о проведении выездной налоговой проверки. Например, при проведении выездной налоговой проверки должностное лицо налогового органа, непосредственно проводящее проверку, счел необходимым осмотреть склад или цех налогоплательщика. При этом налогоплательщик вправе не пустить его в эти помещения, если указанное должностное лицо не представит ему соответствующее постановление налогового органа. Таким образом, при отказе налогоплательщика пустить его в эти помещения, должностное лицо налогового органа должен получить от своего руководства соответствующее постановление и представить налогоплательщику. Только после этого действия налогоплательщика, не пустившего должностного лица налогового органа в помещение, будет нарушением закона.

Кроме вышеуказанных Налоговый кодекс предусматривает еще одну процессуальную норму, соблюдение которой обязательна во всех случаях: осмотр должен быть проведен в присутствии как минимум двух наблюдателей. Эта норма обязательна в силу того, что по результатам осмотра составляется протокол, а протокол, составленный без наблюдателей не действителен в любом случае.

При проведении осмотра лицо, в отношении которого проводится проверка или его представитель вправе участвовать в осмотре и делать заявления, которые в обязательном порядке включаются в протокол.

При нарушении вышеприведенных процессуальных норм результаты осмотра не могут быть использованы в суде в качестве доказательства.

Экспертиза

Экспертиза назначается, если для разъяснения возникающих при проведении выездной налоговой проверки вопросов требуются специальные знания (знания специалистов) в науке, искусстве, технике и ремесле. Например, может быть назначена товароведческая, искусствоведческая, медицинская, почерковедческая и другие виды экспертиз. Должностным лицом налогового органа может быть назначена комплексная экспертиза.

Экспертиза представляет собой исследование представленных объектов на научной основе с целью извлечения сведений о фактах, имеющих значение для осуществления налогового контроля, совершаемое в определенном процессуальном порядке и с соблюдением установленных Кодексом правил. Экспертиза — это средство получения достоверного знания о фактах, но не о праве.

Иногда при проверках (как камеральных, так и выездных) налоговые органы признают тот или иной документ, имеющийся у налогоплательщика, фальсифицированным. То налоговиков не устраивает подпись на таком документе, то печать, то содержание. Но в то же время, выявляя такие факты, налоговики не назначают экспертизу, а просто отражают факт подделки документа в решении по результатам проверки.

Но если это решение в дальнейшем будет вынесено на судебное рассмотрение, то суд может аннулировать подобное решение. Дело в том, что по закону налоговики должны обосновать правомерность привлечения налогоплательщика к ответственности. А доказать недостоверность подписи или печати можно только экспертизой. Таким образом, налоговые органы не вправе объявить тот или иной документ фальшивой, если этот факт не подтверждается соответствующей экспертизой.

Но допустим, налоговики все же решили назначить в отношении налогоплательщика свою собственную экспертизу. В таком случае налогоплательщику надо внимательно следить за соблюдением инспектором всех формальностей. Ведь экспертиза, проведенная с нарушением прав налогоплательщика, является недействительной. А ее результаты уже не могут быть доказательством в суде.

Правильная экспертиза должна быть назначена постановлением должностного лица налогового органа. Причем в этом постановлении уже должны содержаться вопросы к эксперту.

Далее с постановлением о назначении экспертизы положено ознакомить налогоплательщика. При этом ему надо разъяснить все его права, связанные с проведением экспертизы.

Права проверяемого лица при проведении в отношении него экспертизы приведены в статье 44.7 и 44.9 Налогового кодекса:

- * заявить отвод эксперту;
 - * выступить с ходатайством о назначении эксперта из числа указанных им лиц;
 - * представить дополнительные вопросы с целью получения по ним заключения эксперта;
 - * присутствовать непосредственно или через представителя при производстве экспертизы, заранее поставив в известность должностное лицо налогового органа, проводящее проверку;
 - * знакомиться с заключением эксперта.
- * дать свои объяснения и заявить возражения, а также просить о постановке дополнительных вопросов эксперту и о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

При отклонении ходатайства проверяемого лица в связи с правами, предусмотренными статьями 44.7 и 44.9 Налогового кодекса, руководитель налогового органа (его заместитель) принимает обоснованное решение с указанием причин отклонения и представляет проверяемому лицу копию решения.

Факт совершения налоговыми всеми этими действиями должен оформляться специальным протоколом, подписываемым налогоплательщиком.

Если же налоговый орган, к примеру, ознакомил налогоплательщика лишь с результатами экспертизы, причем сделала это не протоколом, а отметкой в акте проверки, да еще неправильно разъяснила права, то заключение эксперта не может быть доказательством в суде.

Заключение эксперта подлежит оценке с точки зрения анализа соблюдения процессуального порядка подготовки, назначения и проведения экспертизы; анализа соответствия заключения поставленным вопросам; определения полноты заключения; оценки научной обоснованности заключения и достоверности выводов.

В тех случаях, когда имеется недостаточная ясность или полнота заключения, проводится дополнительная экспертиза. Дополнительная экспертиза может поручаться тому же эксперту, который проводил основную экспертизу, при этом перед экспертом ставятся дополнительные или уточняющие вопросы. Назначение дополнительной экспертизы не требуется, если дополнения и разъяснения можно получить от эксперта без проведения дополнительных исследований.

В тех случаях, когда заключение эксперта, по мнению должностного лица налогового органа или проверяемого лица, не обосновано (допущены ошибки при исследовании, выводы эксперта не соответствуют материалам и т.д.), может быть проведена повторная экспертиза. Повторная экспертиза поручается другому эксперту, при этом перед экспертом ставятся те же вопросы, что и при первоначальной экспертизе, а исследование материалов проводится вновь.

Сразу отметим, что если эксперт пришел лишь к вероятностному выводу (например, указал, что подпись, вероятно, выполнена не налогоплательщиком, а другим лицом), то экспертиза уже не может быть доказательством в суде.

Кроме того, экспертиза не может быть единственным доказательством по делу. Она всегда должна оцениваться в совокупности с другими доказательствами. То есть оштрафовать налогоплательщика на основании одного лишь заключения эксперта нельзя.

Причем, оценивая экспертное заключение, суд может и не согласиться с изложенными в нем выводами, признав их ошибочными. Например, суд может не признать результаты экспертизы, если выяснится, что при ее проведении экспертам не были представлены все необходимые документы.

Привлечение специалиста для оказания содействия в осуществлении налогового контроля

Статус специалиста необходимо отличать от статуса эксперта.

Во-первых, специалист участвует в проведении конкретных действий по осуществлению налогового контроля (в осмотре, выемке, других действиях при проведении проверки), эксперт же в конкретных действиях, за исключением экспертизы, участия не принимает.

Во-вторых, целью участия эксперта в налоговом контроле является разъяснение вопросов, требующих специальных познаний, когда цель участия специалиста — содействие (помощь) должностным лицам налоговых органов в их деятельности при проведении проверки. Например, при проведении проверки может быть привлечен специалист в области компьютерной техники с целью получения данных, хранящихся в памяти компьютера. Для этого специалист должен обладать не только специальными познаниями, но и необходимыми навыками.

Таким образом, и эксперт, и специалист являются специалистами в определенной сфере знаний, однако выступают в качестве различных процессуальных фигур, обозначенных как «эксперт» и «специалист».

Привлечение лица в качестве специалиста осуществляется с его согласия на основе договоренности между данным лицом и налоговым органом.

Специалист, привлеченный в качестве такового, обязан дать заключение по поставленным перед ним вопросам заключение в письменной форме, которое прилагается к акту выездной налоговой проверки.

Если в результате дачи специалистом заведомо ложного или ошибочного заключения налогоплательщику или налоговому органу будет причинен ущерб, он может быть востребован в соответствии с гражданским законодательством.

Участие переводчика

В соответствии с Конституцией Азербайджанской Республики государственным языком Азербайджанской Республики является азербайджанский язык. Однако в ряде случаев при осуществлении налогового контроля может возникнуть необходимость в переводе с азербайджанского языка на иной язык и наоборот. Такая необходимость возникает, например, если проверяемые лица не владеют тем языком, на котором изъясняется должностное лицо налогового органа; если документы, полученные в ходе проверки, выполнены на иностранном языке; если необходимо подготовить запрос в официальные органы других государств. В этих случаях привлекается переводчик, то есть лицо, не заинтересованное в исходе дела, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода.

Привлечение лица к участию в налоговом контроле в качестве переводчика осуществляется по согласованию с ним, то есть на договорной основе. Переводчик должен быть предупрежден о необходимости сохранения налоговой тайны, а также об ответственности за заведомо ложный перевод или ошибочный перевод.

Участие наблюдателей

Участие наблюдателей при проведении определенных процессуальных действий является одной из гарантий соблюдения законности должностными лицами налоговых органов, а также делает возможной впоследствии проверку правильности проведения таких действий и объективности их отражения в протоколе.

Участие наблюдателей обязательно в следующих случаях:

- * осмотр (статья 41.3 Налогового кодекса);
- * изъятие предметов в качестве образцов и документов (статья 43.6 Налогового кодекса)
- * опись имущества (статья 89.8 Налогового кодекса).

Налоговый кодекс не предусматривает присутствия наблюдателей при совершении таких процессуальных действий, как допрос свидетеля, проведение экспертизы и др.

В качестве наблюдателя может быть вызвано любое не заинтересованное в исходе дела физическое лицо.

Налоговый кодекс четко определяет, что не могут выступать в качестве наблюдателя должностные лица налоговых органов. Это требование служит гарантией незаинтересованности наблюдателя в исходе дела, а также обеспечивает объективность (непредвзятость) лица при осуществлении им функций наблюдателя.

Наблюдатели приглашаются в количестве не менее двух человек. Наблюдателей может быть и больше, если для удостоверения всех обстоятельств и фактов, выявленных в ходе проверки, двух человек недостаточно. Обязательным является соблюдение условия удостоверения того или иного факта либо обстоятельства двумя наблюдателями.

Свидетельствование одного наблюдателя является недостаточным и неправомерным.

Наблюдатели должны присутствовать в течение всего срока проведения процессуального действия.

Как участник процесса по осуществлению налогового контроля, наблюдатель обладает определенными правами и обязанностями.

Наблюдатель обязан:

* удостоверить факт, содержание и результаты действий, произведенных в его присутствии. Удостоверение происходит путем подписания наблюдателем протокола проводимого процессуального действия;

* в случае необходимости дать показания в качестве свидетеля по обстоятельствам, которые стали ему известны в ходе участия в проведении мер по осуществлению налогового контроля.

Наблюдатель вправе:

* присутствовать при проведении всех действий, осуществляемых в рамках конкретного мероприятия по налоговому контролю;

* делать по поводу произведенных действий замечания, которые подлежат внесению в протокол.

У должностного лица налогового органа также существует ряд обязанностей в отношении наблюдателя:

* перед началом процессуального действия, при осуществлении которого обязательно присутствие наблюдателя, должностное лицо обязано разъяснить им их права и обязанности. Об этом должна быть сделана отметка в протоколе;

* все осматриваемые и изымаемые предметы и документы должны предъявляться сотрудниками налоговых органов наблюдателям;

* в целях соблюдения налоговой тайны должностное лицо налогового органа обязано предупредить наблюдателя о неразглашении сведений, полученных им в результате участия в производстве процессуальных действий.

Составление протокола при производстве действий по осуществлению налогового контроля

При производстве определенных процессуальных действий по осуществлению налогового контроля обязательным является ведение протокола (статьи 41.5; 43.8; 89.10 Кодекса). Протоколы составляются с целью фиксации обстоятельств, выявленных в ходе налоговой проверки, а также самого хода налоговой проверки. Протоколы, оформленные с соблюдением требований статьи 48 Кодекса, имеют доказательственную силу при производстве по делу о налоговом правонарушении, а также при рассмотрении дела в судебных органах.

Протокол составляется на азербайджанском языке с указанием обязательных реквизитов, приведенных в статье 48.2 Налогового кодекса. В частности, должно быть указано наименование протокола (это может быть протокол об описи имущества, протокол осмотра, протокол изъятия предметов), место и дата и конкретное время производимого действия (осмотр, опись, изъятие). В протоколе в обязательном порядке указываются должность, фамилия, имя, отчество лица, составившего протокол, а также фамилия, имя, отчество каждого лица, участвовавшего в действии или присутствовавшего при его проведении.

В необходимых случаях в протоколе могут быть указаны адрес и гражданство лица, сведения о том, владеет ли он азербайджанским языком. Необходимость указать адрес возникает, например, в отношении наблюдателей, которыми могут стать случайные лица. Необходимость указать гражданство возникает, например, при проведении проверок в отношении иностранных граждан. Как правило, данные сведения излагаются во вводной части протокола.

В описательной части протокола обязательно указываются содержание действия, последовательность его проведения, выявленные при производстве действия существенные для дела факты и обстоятельства.

Если составляется протокол о выемке, то изымаемые документы и предметы должны быть перечислены и описаны либо непосредственно в протоколе, либо в прилагаемых к протоколу описях. Описание должно содержать точное указание наименования предмета, количества и индивидуальных признаков, а по возможности - и стоимость предмета.

Если при производстве действий применялись фотографирование, видео-съемка, звукозапись и т.п., то в протоколе должны быть также указаны технические средства, примененные при производстве действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. В протоколе должно быть, кроме того, отмечено, что перед применением технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве действия.

Протокол прочитывается всеми лицами, участвовавшими в производстве действий или присутствовавшими при его проведении, по просьбе данных лиц протокол может быть зачитан им должностным лицом налогового органа (о чем делается отметка в протоколе). Указанным лицам должно быть разъяснено право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Письменные замечания подлежат приобщению к делу.

Протокол должен быть подписан должностным лицом налогового органа и всеми участвовавшими (присутствовавшими) лицами. Если протокол написан на нескольких страницах, подписывается каждая страница отдельно. Все внесенные в протокол изменения, дополнения и исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Налоговым кодексом не решен вопрос вручения копии протокола проверенным лицам. По нашему мнению, копия протокола должна вручаться под расписку тем лицам, в отношении которых были осуществлены соответствующие действия налогового контроля (предпринимателям, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, соответствующим должностным лицам предприятий, учреждений, организаций).

Оформление результатов выездной налоговой проверки

По результатам выездной налоговой проверки уполномоченными должностными лицами налоговых органов в установленной форме составляется акт налоговой проверки, подписывается этими лицами и руководителем (замещающим его лицом) проверяемого налогоплательщика или индивидуальным предпринимателем.

Акт является завершающим этапом непосредственно выездной налоговой проверки. После составления акта начинается уже процессуальные действия по рассмотрению материалов проверки и вынесению решения. Поэтому акт выездной налоговой проверки должен быть представлен налогоплательщику не позднее последнего дня проверки.

Но, к сожалению, в Налоговом кодексе прямо не указано, когда же акт выездной налоговой проверки должен быть составлен и представлен налогоплательщику. Пользуясь этим упущением, налоговые органы очень часто «тянут» с представлением акта проверки налогоплательщику и длительное время держат налогоплательщика в напряжении.

На основании мотивированного решения вышестоящего налогового органа в следующих случаях срок составления акта по результатам выездной налоговой проверки может быть продлен на срок, не более, чем на 30 дней:

- * если документы, необходимые для объективности и полноты проведения выездной налоговой проверки, в том числе ответ на запрос налогового органа, получены из зарубежной страны;
- * если исследование изъятых образцов предметов, проведение экспертизы в ходе выездной налоговой проверки или дача заключения специалиста осуществляются с применением знаний в различных областях;
- * если сроки получения ответов на запросы налоговых органов, связанные с выездной налоговой проверкой, были нарушены лицами, отвечающими на упомянутые запросы.

В акте налоговой проверки должны быть указаны выявленные в ходе проверки и документально подтвержденные нарушения налогового законодательства, и конкретные статьи Налогового кодекса и иных законов, предусматривающие ответственность за эти нарушения, или отсутствие фактов нарушения налогового законодательства.

Налоговый кодекс предоставляет право налогоплательщику в течение 30-ти дней со дня получения акта проверки представить в налоговый орган свои возражения по всему акту или его части.

В течение указанных выше 30-ти дней со дня получения налоговой проверки налогоплательщик имеет право приложить также к письменному объяснению (возражению) копии документов, подтверждающие обоснованность возражений или мотивы не подписания акта проверки и передать их налоговому органу.

Налоговый же орган в течение не более чем 15 дней после срока указанного выше рассматривает документы, изъятые у налогоплательщика документы и если налогоплательщик представил письменные объяснения или возражения, то материалы рассматриваются в его присутствии (либо в присутствии его представителя).

Закон требует от налогового органа заблаговременно известить налогоплательщика о времени и месте рассмотрения материалов проверки.

Иногда налогоплательщики отказываются подписывать акт проверки, мотивируя это тем, что не согласны с выводами, изложенными в акте, либо подписывают его с оговорками. По этому поводу отмечаем, что неподписание акта либо подписание его с оговорками не имеет практического значения. При отказе принять акт он направляется налогоплательщику по почте заказным письмом. Причем акт отправляется по адресу, указанному в учредительных документах налогоплательщика. Учитывая, что место фактического расположения налогоплательщика не всегда совпадает с местонахождением, указанным в учредительных документах, налогоплательщик может вообще не получить акт проверки. Негативные последствия неполучения акта очевидны: налогоплательщик не сможет детально ознакомиться с актом и, соответственно, представить возражения по акту и повлиять на вынесение решения.

С учетом изложенного рекомендуется налогоплательщикам подписывать акт проверки независимо от наличия возражений. При этом если у Вас есть возражения по акту, не обязательно их указать при подписании акта. Акт можно подписать с такой простой оговоркой: «С выводами акта полностью (или частично) не согласен. Свои возражения представляю в порядке, установленной законодательством».

В акте обязательно собственноручно указать дату получения акта, иначе датой вручения акта будет считаться дата, проставленная на титульном листе акта, то есть фактически дата его составления.

Следует отметить, что акт налоговой проверки отражает только мнение должностного лица (лиц) налогового органа, непосредственно проводившего проверку. Поэтому указанный документ не может быть обжалован в суде.

Вынесение решения по результатам рассмотрения материалов налоговой проверки

По результатам рассмотрения материалов выездной налоговой проверки руководитель (заместитель руководителя) налогового органа в течении 10-ти дней выносит одно из нижеперечисленных решений:

1. о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Данное решение выносится в случае установления налоговым органом фактов нарушения налогового законодательства;

В постановлении о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения излагаются обстоятельства совершенного налогоплательщиком налогового правонарушения, документы и иные сведения, подтверждающие указанные обстоятельства, доводы, приводимые налогоплательщиком в свою защиту, результаты проверки этих доводов, решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности за нарушение налогового законодательства, и с указанием статей соответствующих законов, предусматривающих применяемые меры ответственности, разъясняется ему конкретные правонарушения, за которые он привлекается к ответственности.

На основании вынесенного решения о привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения налогоплательщику направляется требование об уплате недоимки по налогу, процентов, сумм финансовых санкций, а также об устранении выявленных нарушений.

Копия решения налогового органа и требование вручаются налогоплательщику либо его представителю путем, свидетельствующим о дате получения. Если в результате умышленных действий налогоплательщика или его представителя копия решения налогового органа и (или) требование не может быть ему вручено, оно считается полученным налогоплательщиком с даты получения их заказным письмом.

Несоблюдение должностными лицами налоговых органов требований настоящей статьи может явиться основанием для отмены решения налогового органа вышестоящим налоговым органом или судом.

По выявленным налоговым органом нарушениям, за которые налогоплательщик подлежит привлечению к административной ответственности, уполномоченное должностное лицо налогового органа, проводившее проверку, составляет протокол об административном правонарушении. Рассмотрение дел об этих правонарушениях и применение административных санкций в отношении должностных лиц налогоплательщиков и налогоплательщиков - индивидуальных предпринимателей, виновных в их

совершении, производятся налоговыми органами в соответствии с Кодексом административных проступков Азербайджанской Республики.

Таким образом, к налогоплательщику, виновному в нарушении налогового законодательства, могут применяться финансовые санкции, предусмотренные Налоговым кодексом и административные взыскания, предусмотренные Кодексом об административных проступках.

Вместе с тем, Налоговый кодекс не уточняет последовательность применения налоговыми органами административных штрафов и финансовых санкций к налогоплательщикам, допустившим налоговые правонарушения. Это приводило к тому, что за одни и те же нарушения к налогоплательщику применялись и финансовые санкции, и административные взыскания. То есть налогоплательщик за одно и то же правонарушение дважды привлекался к ответственности. И при этом налоговые органы юридически были правы.

6 августа 2002 года Конституционный суд Азербайджанской Республики по запросу Кабинета министров Азербайджанской Республики рассмотрел эту проблему и вынес решение по вопросу двойного привлечения к ответственности налогоплательщика за одно и то же нарушение налогового законодательства.

Конституционный суд отметил, что такое положение может создать условия для лишения налогоплательщиков, не только сокрытых (нелегальных) доходов, но одновременно и иного имущества, находящегося в их собственности в законном порядке. А это недопустимо с точки зрения развития предпринимательства в Азербайджанской Республике, а также с точки зрения незаконного ограничения права собственности, занимающего важное место среди свобод и прав человека.

Конституционный суд пришел к мнению, что при решении вопроса обособления налоговых и иных видов ответственности следует выступать с позиции, что одно правоотношение не может быть рассмотрено одновременно и как налоговое, и как неналоговое, а налогоплательщик за совершенное им деяние не может быть привлечен одновременно и к налоговой, и к неналоговой ответственности. Поэтому, если выявленные налоговым органом деяния совершены в рамках налоговых проступков, установленных статьями 57, 58 и 60 Налогового кодекса, то их рассмотрение в качестве налогового правонарушения, связанного с нарушением налогового законодательства, должно быть осуществлено в соответствии с положениями Налогового кодекса (несмотря на их схожесть с административными проступками), а при совершении административных проступков, связанных с нарушением налогового законодательства, предусмотренных статьями 244, 247 и 250 Кодекса административных проступков - в соответствии с положениями Кодекса административных проступков.

Рассмотрев указанный вопрос, Конституционный суд постановил, что за одно деяние (действие или бездействие), связанное с нарушением налогового законодательства, допускается привлечение только к одному виду ответственности, предусмотренному либо Налоговым кодексом, либо Кодексом административных проступков. И при этом административные штрафы могут быть применены только в случаях, когда за конкретные налоговые нарушения в Налоговом кодексе ответственность не предусмотрена.

2. об отказе в привлечении налогоплательщика к ответственности за совершение налогового правонарушения;

Данное решение выносится в случае, если в акте содержатся сведения, формально содержащие признаки налоговых правонарушений, но в силу определенных причин налогоплательщик не подлежит привлечению к налоговой ответственности. Например, по основаниям, указанным в статье 55 Налогового кодекса.

3. о проведении дополнительных мероприятий по налоговой проверке.

Данное решение выносится при наличии обстоятельств, исключающих возможность вынесения правильного и обоснованного решения о привлечении или об отказе в привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности на основании имеющихся материалов налоговой проверки.

Что представляют собой дополнительные мероприятия налогового контроля, не ясно до сих пор. Законодателем не дан хотя бы примерный перечень процедур, из которых могут состоять мероприятия дополнительного контроля. В силу ограничений, накладываемых Налоговым кодексом на проведение повторных налоговых проверок, не может считаться дополнительным мероприятием вынесение решения о проведении проверки за уже проверенный налоговый период (в том числе встречной проверки).

Если в акте указано на отсутствие выявленных в ходе проверки налоговых правонарушений, решение не выносится.

Валютный контроль

Цель и направления валютного контроля

Целью валютного контроля является обеспечение соблюдения валютного законодательства при осуществлении валютных операций.

Основными направлениями валютного контроля являются:

- * определение соответствия проводимых валютных операций действующему законодательству и наличия необходимых для них лицензий и разрешений;
- * проверка выполнения резидентами обязательств в иностранной валюте перед государством, а также обязательств по продаже иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Азербайджанской Республики;
- * проверка обоснованности платежей в иностранной валюте;
- * проверка полноты и объективности учета и отчетности по валютным операциям, а также по операциям нерезидентов в валюте Азербайджанской Республики.

Органы и агенты валютного контроля

Валютный контроль в Азербайджанской Республике осуществляется органами валютного контроля и их агентами.

Органами валютного контроля в Азербайджанской Республике являются Национальный банк Азербайджанской Республики и Государственный таможенный комитет Азербайджанской Республики.

Уполномоченные банки, подотчетные Национальному банку Азербайджанской Республики, являются агентами валютного контроля.

Полномочия органов и агентов валютного контроля

Органы валютного контроля в пределах своей компетенции издают нормативные акты, обязательные к исполнению всеми резидентами и нерезидентами в Азербайджанской Республике.

Органы и агенты валютного контроля в пределах своей компетенции:

- * осуществляют контроль за проводимыми в Азербайджанской Республике резидентами и нерезидентами валютными операциями, за соответствием этих операций законодательству, условиям лицензий и разрешений, а также за соблюдением ими актов органов валютного контроля;
- * проводят проверки валютных операций резидентов и нерезидентов в Азербайджанской Республике;
- * органы валютного контроля определяют порядок и формы учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов.

Государственный контроль в сфере стандартизации и сертификации

Многообразие продукции товаров и услуг предполагает соблюдение общих параметров. Так как очень сложно определить качество того или иного продукта, услуги. Поэтому столь важное значение, в условиях рыночной экономики, приобретают такие государственно-правовые регуляторы, как сертификация, стандартизация и единство измерений.

Государственный контроль в сфере стандартизации осуществляется на основе и в соответствии с требованиями Закона Азербайджанской Республики «О стандартизации» № 60-IQ от 16 апреля 1999 года.

Согласно статье 10 Закона Азербайджанской Республики «О стандартизации» целью государственного контроля за соблюдением государственных стандартов и других нормативных документов по стандартизации является защита установленных законодательством прав и интересов потребителей, государства и хозяйствующих субъектов путем обеспечения соответствия качества продукции (работ, услуг) требованиям, предусмотренным в нормативных документах по стандартизации.

Государственный контроль по обеспечению требований стандартизации осуществляется при рассмотрении обращений и жалоб потребителей, а также не более двух раз в год (за исключением случаев, предусмотренных в соответствующих законодательствах и стандартах) по плану, утвержденному соответствующим органом исполнительной власти по стандартизации, лишь при применении нормативных документов по стандартизации к продукции (работам, услугам), которые могут нанести ущерб жизни, здоровью и имуществу людей, а также окружающей среде.

Хозяйствующие субъекты и их должностные лица должны создавать необходимые условия для государственного контроля.

Государственный контроль за соблюдением требований стандартов, а также правил их разработки, принятия, утверждения и применения осуществляется должностными лицами, наделенными соответствующими полномочиями с максимальным использованием современных технических средств. Конкретные правила государственного контроля за стандартизацией устанавливаются соответствующим положением, утверждаемым Законом.

Органы государственного контроля по стандартизации обладают следующими правами, в порядке, установленном законодательством и в пределах своих полномочий:

- * свободный вход на служебные и производственные участки хозяйствующих субъектов;
- * получение необходимых сведений и документов от хозяйствующих субъектов для осуществления государственного контроля;

- * безвозмездное пользование услугами специалистов и материально-техническими средствами хозяйствующих субъектов при осуществлении государственного контроля;
- * отбор образцов для определения соответствия продукции (работ, услуг) требованиям стандарта, согласно действующим нормативным документам по стандартизации;
- * предъявление соответствующим хозяйствующим субъектам официальной рекламации для устранения выявленных недостатков;
- * предъявление письменных требований о приостановлении или запрещении производства, выполнения или использования, об изъятии из оборота (продажи) или возвращении потребителю продукции (работ, услуг), которые могут нанести ущерб здоровью, жизни и имуществу людей, а также окружающей среде, в случае неполного соответствия требованиям стандарта;
- * принятие решения о запрещении продажи продукции (работ, услуг) хозяйствующих субъектов, не выполняющих замечаний и требований, а также уклоняющихся от государственного контроля за их продукцией (работами, услугами);
- * запрещение реализации зарубежной продукции и услуг, способных нанести ущерб жизни, здоровью и имуществу людей, а также окружающей среде, которые не прошли государственную регистрацию в порядке, предусмотренном законодательством Азербайджанской Республики и соответствующими государственными стандартами, или не отвечают требованиям государственных стандартов;
- * применение в установленном законодательством порядке санкций в отношении хозяйствующих субъектов или их соответствующих должностных лиц, нарушающих требования государственных стандартов;
- * при неисполнении рекламаций, требований и решений в указанный срок и при повторном нарушении государственных стандартов хозяйствующими субъектами, передача материалов в Экономический суд, прокуратуру или правоохранительные органы для принятия решений, предусмотренных законодательством Азербайджанской Республики.

Хозяйствующие субъекты, нарушающие письменные требования и решения о приостановлении и запрещении реализации (заготовки, поставки) продукции, выполнения работ или предоставления услуг, подвергаются взысканию в установленном законом порядке.

Государственный метрологический контроль

Государственный метрологический контроль осуществляется на основании Закона Азербайджанской Республики «О единстве измерений» № 893 IQ от 13 июня 2000 года.

Государственный метрологический контроль в Азербайджанской Республике осуществляет Государственное агентство Азербайджанской Республики по стандартизации, метрологии и патенту.

К государственному метрологическому контролю относятся:

1. Ведение государственных испытаний и утверждение типа средств измерения;
2. Сравнительная проверка средств измерения, в том числе эталонов;
3. Проверка применения средств измерения и способов выполнения измерений;
4. Контроль за эксплуатацией, производством, продажей и импортом средств измерения, аттестованными способами выполнения измерений, эталонами, метрологическими правилами и нормами.

Государственный метрологический контроль, осуществляемый с целью проверки соблюдения метрологических правил и норм, распространяется на все сферы независимо от формы собственности, где используются средства измерения.

Государственное агентство Азербайджанской Республики по стандартизации, метрологии и патенту выполняет следующие задачи:

- * Осуществление государственной политики в области стандартизации, метрологии, сертификации и охраны объектов промышленной собственности, формирование основных направлений государственной политики в этих сферах, подготовка целевых программ и обеспечение их осуществления, координация деятельности других государственных органов и органов местного самоуправления, хозяйственных субъектов в этих сферах;
- * Осуществление государственного контроля, государственного метрологического контроля для обеспечения требований стандартизации;
- * Обеспечение единства измерений;
- * Организация работы в области охраны объектов промышленной собственности;
- * Осуществление соответствующих мер в целях регулярного совершенствования и приведения в соответствие с международным опытом нормативных документов в области стандартизации, метрологии, сертификации и охраны объектов промышленной собственности, отражающих современный научно-технический потенциал и передовой международный опыт, в целях повышения конкурентоспособности и качества производимой в Азербайджанской Республике продукции (работ, услуг);
- * Осуществление в установленном законодательством порядке государственного контроля за соответствием импортированных (выпущенных в свободный оборот) в Азербайджанскую Республику и подлежащих экспорту товаров (работ, услуг) требованиям стандартов, метрологическим правилам и нормам, правилам сертификации и охраны объектов промышленной собственности;

- * Осуществление необходимых мер в области применения в Азербайджанской Республике соответствующих международных стандартов;
- * Осуществление других обязанностей, установленных законодательством Азербайджанской Республики.

Государственный экологический контроль

Государственные органы выдвигают так же и экологические и санитарные нормы.

Экологические требования к любой хозяйственной деятельности выступают как один из социальных критериев ее эффективности. Данные требования регулируются законами: «Об охране окружающей среды», «О недрах», «Об экологической безопасности» и т.п. Данный вид регулирования осуществляет Министерством по экологии и природным ресурсам Азербайджанской Республики.

К основным обязанностям Министерства по экологии и природным ресурсам Азербайджанской Республики относятся:

- * осуществление государственной политики по изучению природных ресурсов, их использованию, восстановлению, охране и обеспечению экологической безопасности в этой области, а также сохранению биологического разнообразия;
- * осуществление государственной политики в области рационального использования биологических ресурсов внутренних вод и вод, находящихся в принадлежащем Азербайджанской Республике секторе Каспийского моря (озера), их охраны и преумножения;
- * осуществление государственной политики в области геологического изучения, охраны недр земли и рационального использования минеральных ресурсов в Азербайджанской Республике;
- * подготовка и осуществление в соответствующем порядке государственных программ в области использования, восстановления, создания, охраны лесов и ведения деятельности лесного хозяйства;
- * подготовка и осуществление соответствующих национальных программ деятельности по экологии, природопользованию, геологии и полезным ископаемым;
- * подготовка и осуществление в пределах своей компетенции государственных программ по использованию и охране водных объектов;
- * осуществление государственного управления в области охраны окружающей среды для обеспечения права населения в Азербайджанской Республике жить в здоровой экологической среде и использования природных ресурсов;
- * организация гидрометеорологической службы, обеспечение проведения гидрометеорологических наблюдений, подготовки прогнозов и распространения информации;
- * осуществление государственного контроля в области соблюдения экологической безопасности в процессе использования природных ресурсов, полезных ископаемых, источников растительного покрова, флоры (в том числе лесов), фауны (в том числе рыбы), водных и энергетических источников, восстановления и защиты земли с экологической точки зрения, а также защиты атмосферного воздуха;
- * обеспечение в пределах своих полномочий осуществления соответствующих международных обязательств и координацию деятельности других органов в этой области;
- * осуществление других обязанностей, возложенных на министерство законодательством Азербайджанской Республики.

Государственный санитарный контроль

Санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и основы его обеспечения

Санитарно-эпидемиологическое благополучие населения - это такое состояние общественного здоровья и среды обитания людей, при котором отсутствует опасное и вредное влияние ее факторов на организм человека и имеются благоприятные условия для его жизнедеятельности.

Санитарно-эпидемиологическое благополучие населения Азербайджанской Республики обеспечивается:

- * реализацией государственных, региональных и местных программ укрепления здоровья, профилактики заболеваний населения, оздоровления среды обитания и условий жизнедеятельности людей;
- * соблюдением государственными органами и общественными объединениями, предприятиями, организациями и учреждениями, независимо от их подчиненности и формы собственности, должностными лицами и гражданами в качестве составной части их деятельности санитарных правил и норм, гигиенических нормативов;
- * проведением работ по гигиеническому обучению и воспитанию населения, направленных на формирование здорового образа жизни, высокой санитарной культуры;
- * широким информированием населения о состоянии здоровья, гигиенической и эпидемиологической обстановке, о профилактических, санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятиях;

* системой государственного и ведомственного санитарного надзора, производственного и общественного контроля.

Задача государственной санитарно-эпидемиологической службы Азербайджанской Республики

Государственная санитарно-эпидемиологическая служба Азербайджанской Республики в целях сохранения и укрепления здоровья населения, формирования здорового образа жизни и обеспечения профилактики заболеваний, выполняет следующие задачи, направленные на предотвращение, выявление и пересечение влияния вредных факторов окружающей среды на здоровье населения:

- * государственный санитарный надзор и эпидемиологические исследования;
- * учет, статистику и социально-гигиенический мониторинг воздействий факторов окружающей среды на состояние здоровья населения;
- * разработку программ по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения, организационно-методическое руководство и контроль за их реализацией;
- * организацию и проведение санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятий по охране и укреплению здоровья населения, профилактике и ликвидации инфекционных, паразитарных заболеваний и пищевых отравлений, а также при возникновении экстремальных ситуаций;
- * гигиеническое нормирование и регламентацию вредных факторов окружающей среды; пропаганду гигиенических знаний по формированию здорового образа жизни, повышению санитарной культуры населения;
- * санитарную охрану территории Азербайджанской Республики от заноса и распространения карантинных инфекций, завоза в республику опасных для здоровья продуктов питания и предметов потребления.

Государственный санитарный надзор

Государственный санитарный надзор - это деятельность органов и учреждений государственной санитарно-эпидемиологической службы, направленная на обеспечение исполнения санитарного законодательства, требований международных и государственных стандартов в области охраны здоровья человека, предупреждение, своевременное выявление и пересечение нарушений санитарных норм и правил, гигиенических нормативов, привлечение виновных лиц к ответственности в процессе выполнения государственными органами, общественными объединениями, предприятиями, организациями, учреждениями и гражданами комплекса санитарно-гигиенических, противоэпидемических мероприятий, обеспечивающих санитарно-эпидемиологическое благополучие населения, благоприятную окружающую среду и имеющих целью сохранение и укрепление здоровья населения, продление активного долголетия людей.

Организация государственной санитарно-эпидемиологической службы Азербайджанской Республики

В единую систему органов и учреждений государственной санитарно-эпидемиологической службы Азербайджанской Республики входят:

- * главное управление санитарно-эпидемиологического надзора Министерства здравоохранения Азербайджанской Республики;
- * республиканский центр гигиены и эпидемиологии;
- * центр гигиены и эпидемиологии Нахчыванской Автономной Республики, городов и районов, а также воздушного и водного транспорта;
- * научно-исследовательские учреждения гигиенического и эпидемиологического профиля; специализированные республиканские, городские и районные центры противочумные учреждения;
- * другие санитарно-профилактические учреждения.

Права должностных лиц государственной санитарно-эпидемиологической службы Азербайджанской Республики

Главный государственный санитарный врач Азербайджанской Республики, главные государственные врачи Нахчыванской Автономной Республики, городов и районов, на воздушном и водном транспорте и их заместители имеют право:

- 1) беспрепятственно посещать (по предъявлению служебного удостоверения установленного образца) и проводить обследования предприятий, организаций и учреждений, независимо от их подчиненности и формы собственности, обследовать жилищные условия граждан, условия работы лиц, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью, с целью проверки выполнения санитарного законодательства Азербайджанской Республики, проведения санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятий, соблюдения действующих санитарных норм и правил, гигиенических нормативов и требовать устранения нарушений санитарных норм и правил, гигиенических нормативов;
- 2) поручать в необходимых случаях научно-исследовательским учреждениям, лабораториям, высшим учебным заведениям, другим учреждениям проведение специальных экспертиз и консультаций;

3) приостанавливать впредь до проведения необходимых мероприятий и устранения имеющихся нарушений санитарных норм и правил, гигиенических нормативов, а в случае невозможности их соблюдения прекратить работу по проектированию и строительству, а также введение в эксплуатацию законченных строительством, реконструированных объектов и их пусковых комплексов, эксплуатацию действующих предприятий, организаций, отдельных производственных цехов, участков, помещений, зданий, сооружений, оборудования, транспортных средств, а также выполнение отдельных видов работ и производственной деятельности, поставку на производство и применение продукции народного хозяйства, производство, хранение, транспортировку и реализацию продовольственного сырья и пищевых продуктов, использование водоисточников для питьевых, хозяйственных и культурно-оздоровительных целей.

4) отклонять от согласования предпроектную и проектную документацию на выбор земельного участка, строительство, реконструкцию и расширение жилых, общественных, производственных и иных объектов народного хозяйства, не отвечающих санитарным нормам и правилам, гигиенических нормативам;

5) давать в установленном порядке государственным органам, общественным объединениям, предприятиям организациям, учреждениям и гражданам, обоснованные на действующих санитарных нормах и правилах, гигиенических нормативах, обязательные заключения по проектам планировки, застройки населенных пунктов и проектам перспективных планов размещения объектов народного хозяйства, о порядке предоставления земельных участков под строительство, определение мест и условий водопользования населения, порядка отвода сточных вод, утилизации и захоронения токсичных, химических, радиоактивных и других веществ, по проектам на строительство, реконструкцию предприятий, зданий и сооружений;

6) рассматривать проекты стандартов и технических условий на новые виды сырья, материалов, веществ, изделий, другой продукции народного хозяйства, технологии их изготовления, продовольственного сырья и пищевых продуктов;

7) давать заключения о соответствии промышленных, общественных и жилых зданий, комплексов сельскохозяйственных, других предприятий и сооружений действующим санитарным нормам и правилам, гигиеническим нормативам;

8) требовать от руководителей общественных объединений, предприятий, организаций, учреждений, должностных лиц и граждан отстранения от работы лиц, представляющих опасность в распространении инфекционных и паразитарных заболеваний в связи с особенностями производства, в котором они заняты, или с выполняемой работой, а также лиц, систематически не выполняющих санитарные нормы и правила, гигиенические нормативы, госпитализации инфекционных и паразитарных больных, представляющих опасность для окружающих, проведения профилактических и противоэпидемических мероприятий;

9) требовать от должностных лиц и граждан отдельные документы, сведения и объяснения, необходимые для выяснения санитарного состояния объектов и проведения эпидемиологического анализа состояния здоровья;

10) производить выемку пищевых продуктов, изделий, предметов и материалов для лабораторного анализа и гигиенической экспертизы, а также проводить необходимые лабораторные и инструментальные исследования (замеры) непосредственно на объектах надзора;

11) принимать решение о проведении профилактических прививок населению или отдельным группам граждан по эпидемиологическим показаниям, о проведении дезинфекции, дезинсекции, дератизации и дезактивации с профилактической целью и в очагах инфекционных заболеваний, а также в помещениях и на территории, где сохраняются условия для возникновения этих заболеваний;

12) вызывать в учреждения государственной санитарно-эпидемиологической службы должностных лиц и граждан для рассмотрения материалов по фактам нарушений санитарного законодательства Азербайджанской Республики, санитарных норм и правил, гигиенических нормативов;

13) рассматривать дела о санитарном правонарушении должностных лиц и граждан, налагать административные взыскания, передавать материалы в следственные органы для возбуждения уголовных дел, представлять органам управления предложения о применении мер дисциплинарного воздействия, и требовать от них информацию о проделанной работе;

14) предъявлять требования о возмещении расходов лечебно-профилактических и санитарно-профилактических учреждений на проведение ими санитарно-гигиенических, противоэпидемических и других медицинских мероприятий при возникновении массовых заболеваний и отравлений;

Контроль, осуществляемый противопожарной службой

Государственная пожарная охрана

Государственная пожарная охрана, являясь основным видом системы пожарной охраны, осуществляется Министерством по чрезвычайным ситуациям Азербайджанской Республики.

Министерство по чрезвычайным ситуациям Азербайджанской Республики:

1) организует разработку и осуществление государственных мер в сфере пожарной безопасности;

- 2) осуществляет Государственный пожарный надзор в Азербайджанской Республике;
- 3) организует и выполняет в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики, другие работы в сфере пожарной охраны и пожарной безопасности городов, районов и других населенных пунктов и предприятий;
- 4) обеспечивает тушение пожаров;
- 5) разрабатывает единую научно-техническую политику в сфере пожарной безопасности и организует ее применение;
- 6) обеспечивает подготовку, переподготовку и повышение квалификации кадров для пожарной охраны.

Государственный пожарный надзор

Государственный пожарный надзор — особый вид государственной надзорной деятельности. Государственный пожарный надзор в целях контроля за соблюдением противопожарных требований, строительных норм и стандартов, за соблюдением правил пожарной безопасности и предотвращения их нарушений осуществляется должностными лицами Министерством по чрезвычайным ситуациям Азербайджанской Республики и его подразделений.

Уполномоченные должностные лица Министерством по чрезвычайным ситуациям Азербайджанской Республики и его подразделений при осуществлении государственного пожарного надзора обладают следующими правами:

- 1) проверять соблюдение противопожарных требований строительных норм и стандартов и правил пожарной безопасности государственными органами, учреждениями, предприятиями, организациями независимо от форм собственности и их должностными лицами, а также гражданами;
 - 2) давать указания о выполнении мер пожарной безопасности государственным органам, учреждениям, предприятиям, организациям независимо от форм собственности и их должностным лицам, а также гражданам;
 - 3) проводить в целях предотвращения нарушения требований правил пожарной безопасности обследования на территориях, в зданиях, объектах предприятий в порядке, предусмотренном законодательством Азербайджанской Республики;
 - 4) участвовать с правом решающего голоса в работе комиссий, выбирающих строительные площадки (трассы), а также комиссий, принимающих законченные строительством (реконструкцией) объекты;
 - 5) в случае имеющихся сведений о нарушениях требований пожарной безопасности, создающих угрозу возникновения пожаров и безопасности людей, в порядке, предусмотренном законодательством Азербайджанской Республики, входить в места проживания и другие строения, земельные участки граждан;
 - 6) рассматривать и согласовывать соответствие проектно-сметной и градостроительной документации на строительство, капитальный ремонт, реконструкцию, расширение и оснащение новой техникой предприятий, зданий, сооружений и других объектов требованиям пожарной безопасности;
 - 7) выборочным методом проводить проверки на предприятиях, выполняющих проектные и проектно-изыскательские работы, на предмет соответствия подготавливаемой ими проектной и проектно-сметной документации требованиям пожарной безопасности;
 - 8) давать письменные предписания руководителям, должностным лицам предприятий и гражданам об устранении нарушений требований правил пожарной безопасности, снятии с производства, прекращении выпуска, приостановлении реализации товаров (работ, услуг), не соответствующих требованиям правил пожарной безопасности;
 - 9) в случае выявления нарушения требований правил пожарной безопасности, создающих угрозу возникновения пожара или же безопасности людей, а также невыполнения этих требований при проектировании, строительстве, капитальном ремонте, реконструкции, расширении, оснащении предприятий, зданий, сооружений и других объектов новой техникой, принимать решения о полном или же частичном приостановлении работы предприятий (отдельных производств), производственных участков, агрегатов, эксплуатации зданий, сооружений, выполнении отдельных работ;
 - 10) при неисполнении выданных предписаний и решений, материалы для принятия мер, предусмотренных законодательством Азербайджанской Республики, направляются в суды и органы прокуратуры;
 - 11) в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики проводить расследования пожаров и нарушений требований правил пожарной безопасности, а также исполнение по делам об административных правонарушениях и принятых по ним решений.
- Исполнение указаний и распоряжений должностных лиц Министерством по чрезвычайным ситуациям Азербайджанской Республики и его подразделений обязательно для всех лиц на территории Азербайджанской Республики.

Прокуратура Азербайджанской Республики (далее - "прокуратура") - это единый централизованный орган, который, входя в систему судебной власти, основывается на подчиненности территориальных и специализированных прокуратур Генеральному прокурору Азербайджанской Республики.

Направления деятельности прокуратуры

Прокуратура в предусмотренных законом случаях и порядке:

- возбуждает уголовное дело и ведет предварительное следствие;
- осуществляет процессуальное руководство предварительным следствием и обеспечивает соблюдение законов;
- осуществляет надзор за исполнением и применением законов в деятельности органов дознания и оперативно-розыскных органов;
- возбуждает в суде иск (подает заявление), принимает участие в качестве истца при рассмотрении дел по гражданским и экономическим спорам;
- принимает участие в качестве стороны при рассмотрении в суде уголовных дел, поддерживает государственное обвинение;
- подает протест на решения суда;
- принимает участие в достижении цели назначенных судами наказаний.

Возбуждение уголовного дела, ведение предварительного следствия и осуществление процессуального руководства предварительным следствием

Прокуратура в порядке и случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством Азербайджанской Республики, возбуждает уголовные дела и ведет предварительное следствие.

В целях обеспечения ведения уголовного преследования прокуратура осуществляет процессуальное руководство предварительным следствием, надзор за исполнением и применением законов, изучает и обобщает состояние исполнения законодательных актов в указанной сфере.

Надзор за исполнением законов в деятельности органов дознания и оперативно-розыскных органов

В целях обеспечения единообразного и точного исполнения и применения законов в деятельности органов дознания прокурор осуществляет следующий надзор:

- соблюдение установленных законодательством правил, связанных с регистрацией заявлений и сведений о преступлениях и других противозаконных действиях, поступивших в органы дознания, их рассмотрением и принятием соответствующих мер;
- осуществление органами действий, предусмотренных законами Азербайджанской Республики, и законность решений, принятых в процессе указанной деятельности.

В целях обеспечения исполнения оперативно-розыскными органами требований законов, связанных с оперативно-розыскной деятельностью, прокурор осуществляет надзор над осуществлением проводимых указанными органами оперативно-розыскных мер и законностью принимаемых ими решений.

Вопросы, относящиеся к предмету прокурорского надзора над оперативно-розыскной деятельностью, устанавливаются Законом Азербайджанской Республики "Об оперативно-розыскной деятельности".

Участие прокурора в осуществлении правосудия и защита государственного обвинения

Неуклонно соблюдая принцип независимости судей и подчинения их только закону, прокуроры в порядке и случаях, предусмотренных процессуальным законодательством Азербайджанской Республики, принимают участие как сторона в рассмотрении в судах уголовных дел в порядке первой инстанции, апелляции и кассации, дают собственное заключение, поддерживают государственное обвинение, возбуждают в суде иск, принимают участие в качестве истца при рассмотрении дел, связанных с гражданскими и экономическими спорами, приносят протест на решения суда.

Прокурор, ведущий предварительное следствие и осуществляющий процессуальное руководство предварительным следствием, не может поддерживать государственное обвинение.

Обязанность доказательства виновности при осуществлении правосудия возлагается на прокурора.

Если собранные доказательства не подтверждают виновности и имеются основания для отказа, прокурор полностью или частично отказывается от поддержания обвинения.

Полномочия прокурора в осуществлении правосудия устанавливаются процессуальным законодательством Азербайджанской Республики.

Рассмотрение в прокуратуре заявлений, жалоб и обращений

В прокуратуре в установленном законом порядке и в пределах полномочий рассматриваются заявления, жалобы и обращения, осуществляется прием граждан.

Заявления, жалобы и обращения о преступлениях рассматриваются безотлагательно.

При этом в целях проверки указанных в заявлениях, жалобах и обращениях фактов соответствующий прокурор в рамках предусмотренных законом полномочий обеспечивает выделение специалиста из

государственных органов или аудиторских организаций и принимает соответствующее решение в зависимости от того, дают ли расследуемые факты достаточные основания для возбуждения уголовного дела.

В соответствии с требованиями законодательства Азербайджанской Республики, поступившие в прокуратуру анонимные заявления, жалобы и обращения не рассматриваются.

14. Государственное регулирование аудита и бухгалтерского учета

Правовое регулирование аудита

Аудит - это независимая проверка точности и достоверности ведения бухгалтерского учета, бухгалтерской и финансовой отчетности хозяйствующих субъектов, занимающихся производством и реализацией товаров, оказанием услуг и выполнением работ.

Отношения, связанные с аудиторской службой, регулируются законами Азербайджанской Республики «Об аудиторской службе» № 882 от 16 сентября 1994 года, «О внутреннем аудите» № 332-IIIQ от 22 мая 2007 года, «Об обязательном страховании гражданской ответственности аудитора» № 333-IIIQ от 22 мая 2007 года а также иными законодательными актами Азербайджанской Республики, международными договорами и соглашениями.

Аудиторская проверка может быть обязательной или добровольной (по собственной инициативе хозяйствующего субъекта). Аудит, осуществляемый для хозяйствующих субъектов, которые по законодательству должны публиковать свою финансовую отчетность, а также в случаях, непосредственно предусмотренных законодательными актами, или по соответствующему решению (заявке) полномочного государственного органа, является обязательным, а в иных случаях - добровольным.

Аудиторская служба

Аудиторская служба - это проведение на договорной основе проверки, экспертизы, анализа финансово-хозяйственной деятельности хозяйствующих субъектов и представление заключения в письменной форме, постановки бухгалтерского учета, подтверждение достоверности отчетных данных и оказание других услуг в области финансово-хозяйственных отношений в соответствии с профессиональной деятельностью аудитора (уставными целями аудиторской организации).

Аудиторская служба не исключает проверку деятельности хозяйствующих субъектов государственными органами в пределах их полномочий.

Регулирование аудиторской службы

В целях организации государственного регулирования аудиторской службы, разработки проектов нормативных актов в этой области и системы мероприятий, направленных на развитие и совершенствование аудиторской службы в Азербайджанской Республике, защиты интересов государства, хозяйствующих субъектов и аудиторов (аудиторских организаций), контроля за соблюдением аудиторами (аудиторскими организациями) в своей деятельности требований законодательных и нормативно-правовых актов, создается Аудиторская палата Азербайджанской Республики.

Независимый аудитор

Независимый аудитор - физическое лицо, получившее право самостоятельно оказывать аудиторские услуги на территории республики в соответствии с лицензией Аудиторской Палаты Азербайджанской Республики.

Условия, предъявляемые к независимому аудитору

Для получения права быть свободным аудитором на территории Азербайджанской Республики требуется:

- а) являться гражданином Азербайджанской Республики;
- б) не быть лишенным вступившим в законную силу приговором суда права занимать определенные должности в области финансово-хозяйственных отношений или заниматься определенным видом деятельности, погашение в установленном законодательством порядке судимости, связанной с подобным наказанием;
- в) иметь высшее образование по специальностям бухгалтерского учета, финансиста, экономиста и юриста и стаж работы не менее трех лет по специальности;
- г) сдать экзамены на независимого аудитора.

Аудитором не может быть лицо, имеющее судимость за корыстные преступления, которая не погашена.

Иностраный гражданин, имеющий право оказывать аудиторские услуги в своей стране, может с официального разрешения Аудиторской Палаты пользоваться указанным правом и на территории Азербайджанской Республики.

Аудиторское заключение

Аудиторское заключение - это официальный документ, заверенный подписью и печатью аудитора (аудиторской организации), отражающий оценку им финансового состояния хозяйствующего субъекта, законности его финансово-хозяйственных операций, достоверности статей годовой бухгалтерской отчетности, общего состояния бухгалтерского учета и имеющий юридическое значение для всех

юридических и физических лиц, органов государственной власти и управления, а также для судебных органов.

Единую форму аудиторского заключения и требования, предъявляемые к его составлению, устанавливает Аудиторская Палата.

Учреждение, деятельность и ликвидация аудиторских организаций

Аудиторская организация

Аудиторская организация - юридическое лицо, получившее право оказывать аудиторские услуги на территории Азербайджанской Республики по лицензии Аудиторской Палаты, для которого этот вид услуг согласно его уставу является единственной сферой деятельности.

Аудиторская организация создается в установленном Гражданском кодексе Азербайджанской Республики порядке одним или несколькими учредителями.

Выдача лицензии на аудиторскую деятельность

Независимые аудиторы и аудиторские организации государственной регистрации действуют на основе лицензии, выданной сроком на 5 лет.

Регистрация независимых аудиторов и аудиторских организаций

Аудитор имеет право заниматься аудиторской деятельностью с момента получения лицензии, дающей право заниматься аудиторской деятельностью. Независимые аудиторы для осуществления деятельности без образования юридического лица принимаются на учёт в установленном порядке.

Аудитор осуществляет свою деятельность самостоятельно, но как член аудиторской организации. Ему запрещается заниматься другой деятельностью.

Независимые аудиторы пользуются дневником, отражающим их деятельность. Дневник представляется ими в Аудиторскую палату для контроля за их деятельностью и проверки качества проведенного аудита.

Аудиторская организация, состоящая не менее чем из трех аудиторов, имеющих лицензию, дающую право заниматься аудиторской деятельностью, имеет право на оказание аудиторских услуг с момента получения лицензии в Аудиторской палате.

Права, обязанности и ответственность аудиторов

Независимый аудитор и аудиторская организация имеют право:

- * самостоятельно устанавливать формы и методы аудита в соответствии с настоящим Законом и условиями договора с заказчиком;
- * знакомиться со всеми документами по финансово-хозяйственной деятельности заказчика (включая хранящиеся у посторонних юридических лиц) и получать их для проверки, проверять наличие денежных сумм, ценных бумаг, материальных ценностей и получать другую информацию, необходимую для аудита;
- * получать объяснения в письменной форме от руководства и работников заказчика;
- * при оказании аудиторских услуг по заявке полномочных государственных органов поднимать перед ними вопрос о выявленных нарушениях и недостатках;
- * привлекать на договорной основе других аудиторов к проведению аудита;
- * в случае непредставления проверяемым хозяйствующим субъектом документов, необходимых для аудита, отказаться от аудиторской проверки.

Независимые аудиторы и аудиторские организации обязаны:

- * соблюдать требования законодательства Азербайджанской Республики при проведении аудита; качественно осуществлять аудиторские проверки и другие аудиторские услуги;
- * немедленно извещать заказчика (полномочный государственный орган) о невозможности своего участия в проведении аудита в силу обстоятельств, указанных в статье 18 Закона «Об аудиторской службе» (если он имеет личный имущественный интерес на проверяемом предприятии, состоят в прямом родстве с кем-либо из руководства проверяемого предприятия, являются учредителями, собственниками или акционерами предприятия, ранее оказывали предприятию услуги, связанные с своей профессиональной деятельностью);
- * проверять состояние, достоверность бухгалтерского учета и отчетности заказчика, их соответствие действующим законам и нормативным актам;
- * информировать руководство заказчика о всех нарушениях, выявленных в ходе проведения аудита, о недостатках в ведении бухгалтерского учета и составлении отчетности;
- * хранить в тайне информацию, полученную при проведении аудита по требованию заказчика (за исключением случаев требования судебных органов);
- * обеспечить сохранность документов, полученных или составленных в ходе проверки;

- * по требованию хозяйствующего субъекта подробно информировать его о требованиях законодательства к проведению аудита, правах и обязанностях сторон, а также о нормативных актах, послуживших основанием для содержащихся в аудиторском заключении замечаний и выводов;
- * предусмотренных законодательством случаях давать аудиторское заключение о налоговом отчете.

При ненадлежащем исполнении своих обязанностей аудиторы и аудиторские организации могут привлекаться к имущественной ответственности в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики и условиями договора с заказчиком.

Отзыв лицензии, дающей право заниматься аудиторской деятельностью

Лицензии, дающие право аудиторам и аудиторским организациям на оказание аудиторских услуг на территории Азербайджанской Республики, могут быть отозваны решением Аудиторской палаты в случаях:

- * проведения некачественного аудита три раза в течение календарного года;
- грубого нарушения требований настоящего Закона и законодательства Азербайджанской Республики при проведении аудита;
- * вступления в законную силу приговора суда о независимом аудиторе, предусматривающего наказание в виде лишения права занимать определенные должности в области финансово-хозяйственных отношений или заниматься определенной деятельностью, а также наказание за корыстное преступление;
- * выявления после выдачи лицензии факта представления аудитором недостоверных сведений для ее получения;
- * передачи аудитором данных, полученных в ходе аудита, третьему лицу без согласия руководителя (собственника) хозяйствующего субъекта, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;
- * сокрытия аудитором (аудиторской организацией) случаев, исключających в соответствии со статьей 18 Закона «Об аудиторской службе» (если он имеют личный имущественный интерес на проверяемом предприятии, состоят в прямом родстве с кем-либо из руководства проверяемого предприятия, являются учредителями, собственниками или акционерами предприятия, ранее оказывали предприятию услуги, связанные с своей профессиональной деятельностью).

Организация аудиторской службы на хозяйствующих субъектах

Аудиторские услуги оказываются на основании договора между независимым аудитором или аудиторской организацией, с одной стороны, и заказчиком, с другой стороны, предусматривающего предмет и сроки проверки, объем консультационных услуг, размер и порядок оплаты, а также ответственность сторон.

Заказчик несет ответственность за создание аудитору всех необходимых условий для полного и качественного выполнения им своих профессиональных обязанностей.

Аудитор не зависит от своего клиента, а также от любого третьего лица, заинтересованного в данном деле.

Выполнение аудитором или аудиторской организацией условий договора определяется актом приема-сдачи аудиторского заключения. Аудиторское заключение составляется по установленной форме.

Обязанности и права хозяйствующего субъекта по использованию аудиторских услуг

Руководитель (собственник) хозяйствующего субъекта должен представить аудитору все необходимые для проведения аудита документы, регистры и отчеты и несет ответственность за их достоверность. По запросу аудитора он обязан дать письменные или устные пояснения.

Хозяйствующие субъекты свободны в выборе аудитора.

Хозяйствующие субъекты имеют право заключать с независимым аудитором или аудиторской организацией договор по всем вопросам финансово-хозяйственной деятельности и на любой срок. В случаях, когда такие договоры носят проверочный характер, аудитор составляет в установленном порядке акт по результатам проверки.

Запреты в сфере аудиторских услуг

Аудиторам запрещается проводить аудит, если они имеют личный имущественный интерес на проверяемом предприятии, состоят в прямом родстве с кем-либо из руководства проверяемого предприятия, являются учредителями, собственниками или акционерами предприятия, ранее оказывали предприятию услуги, связанные с своей профессиональной деятельностью.

Разрешение споров

Все споры имущественного характера между аудиторами (аудиторскими организациями) и их заказчиками, в случаях невозможности их разрешения в Аудиторской Палате разрешаются судом. Аудитор (аудиторская организация) может в установленном порядке обжаловать в суде решение Аудиторской Палаты о непредставлении ему или отзыве лицензии, а также отказ в принятии на государственную регистрацию аудиторской организации в качестве юридического лица.

Проверка аудиторских организаций

Аудиторская Палата проверяет соответствие финансово-хозяйственной деятельности аудиторских организаций положениям настоящего Закона и контролирует их работу

Круг лиц, являющихся субъектами обязательного аудита

Наименование лиц	Основание
Общества с ограниченной ответственностью	Гражданский кодекс, статья 91.4
Акционерные общества	Гражданский кодекс, статья 107.6
Фонды	Гражданский кодекс, статья 91.4
Все юридические лица, у которых в течение года поступления от оборота превышает 500.000 манатов, а итоговая сумма баланса - свыше 1.000.000 манатов	Гражданский кодекс, статья 126.1; постановление Кабинета министров № 77 от 5 апреля 2001 года
Все предприятия с иностранными инвестициями	Закон Азербайджанской Республики "О защите иностранных инвестиций" № 57 от 15 января 1992 года, статья 29.
Все кредитные организации	Закон Азербайджанской Республики "О банках и банковской деятельности" № 123-IQ, от 14 июня 1996 года, статья 50
Финансово-промышленные группы	Закон Азербайджанской Республики "О финансово-промышленных группах" № 69-IQ от 23 февраля 1996 года, статья 16
Страховые организации	Закон Азербайджанской Республики "О страховании" № 696-IQ от 25 июня 1999 года, статья 54
Инвестиционные фонды	Закон Азербайджанской Республики "Об инвестиционных фондах" № 766 от 30 ноября 1999 года, статья 28

Внутренний аудит

В соответствии со статьей 1 Закона Азербайджанской Республики «О внутреннем аудите» № 332-IIIQ от 22 мая 2007 года внутренний аудит — это объективная, гарантирующая и консультирующая деятельность, способствующая хозяйствующему субъекту в достижении своих целей при системном подходе к управлению рисками, оценке контроля и эффективности управления, направленная на увеличение деятельности и повышения эффективности хозяйствующего субъекта.

Все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на территории Азербайджанской Республики и являющиеся объектом обязательного аудита, вне зависимости от формы собственности и организационно-правовой формы, обязаны иметь службу внутреннего аудита.

Служба внутреннего аудита может быть организована в следующих формах:

- * Аудиторского комитета;
- * Аудиторского департамента;
- * Отдела по внутреннему аудиту;
- * Подразделение по внутреннему аудиту;
- * Внутреннего аудитора.

Обязанности службы внутреннего аудита

Обязанности службы внутреннего аудита нижеследующие:

- * установление эффективности и адекватности системы внутреннего контроля, созданного в целях обеспечения регулярной и эффективной деятельности в хозяйствующем субъекте, управления рисками для достижения целей, реагирования в кратчайшие сроки на любые изменения;
- * проверка правильности и достоверности бухгалтерского учета и финансовых отчетов;
- * оценка эффективности расходов хозяйствующего субъекта;
- * проверка соответствия деятельности структурных подразделений хозяйствующего субъекта, подчиненных ему предприятий и организаций (его дочерних хозяйствующих обществ) нормативным правовым актам и утвержденному плану деятельности;
- * оценка эффективности, правильности использования резервов, контроля их использования и достаточности их защиты от убытков.

Аудиторский комитет, как правило, создается в общественно значимых структурах и выполняет нижеследующие обязанности:

- * определяет политику и стратегию внутреннего аудита в хозяйствующем субъекте, утверждает планы внутреннего аудита и контролирует деятельность внутреннего аудита;
- * утверждает должностные инструкции, программы руководителя и сотрудников службы внутреннего аудита, отчеты внутреннего аудита, рекомендации по усовершенствованию системы контроля;
- * представляет соответствующему органу управления предложения относительно создания и изучения системы внутреннего контроля, усовершенствования системы внутреннего контроля и управления рисками;
- * представляет соответствующему органу управления предложения о назначении внешнего аудита;
- * получает информацию от исполнительных органов хозяйствующего субъекта о состоянии выполнения рекомендаций, представленных внешними и внутренними аудиторами относительно системы внутреннего контроля;
- * определяет сферы с высоким финансовым риском и получает заверение об эффективном их управлении исполнительными органами хозяйствующих субъектов;
- * обсуждает факты фальсификации, ошибки и недостатки, выявленные в ходе внешнего и внутреннего аудита или других проверок, и представляет соответствующему органу управления предложения для их устранения;
- * рассматривает правовые вопросы, которые могут значительно повлиять на финансовые отчеты, и представляет свои рекомендации;
- * контролирует процесс подготовки годовых и текущих финансовых отчетов предприятия и их результаты;
- * обеспечивает проведение обсуждения рекомендаций, представленных внутренними аудиторами по результатам аудита;
- * привлекает соответствующие исполнительные органы хозяйствующего субъекта к исполнению рекомендаций, представленных внутренними аудиторами.

Независимость службы внутреннего аудита

Служба внутреннего аудита независима в планировании своей работы, проведении внутреннего аудита и подготовке отчетов в связи с аудитом.

Служба внутреннего аудита не может быть привлечена к работам, относящимся к компетенции исполнительных органов хозяйствующего субъекта, а также к подготовке или исполнению программ и проектов, не относящихся к ее полномочиям.

Служба внутреннего аудита может оказывать консультационные услуги в работе по организации системы внутреннего контроля в подчиненных хозяйствующему субъекту предприятиях или организациях (его дочерних хозяйствующих обществах).

Внутренний аудитор

Внутренний аудитор обладает следующими правами:

- * требовать документы о денежных средствах, недвижимом имуществе, материальных активов и пр., включая электронные сведения, для анализа деятельности хозяйствующего субъекта;
- * исследовать правильность эффективного использования и использования по назначению финансовых средств;
- * представлять заключения по результатам аудита;
- * получать при необходимости дополнительные сведения и разъяснения от должностных лиц хозяйствующего субъекта;
- * осуществлять другие права, предусмотренные законодательством.

Обязанности внутреннего аудитора

Внутренний аудитор осуществляет внутренний аудит в соответствии с рабочим планом, утвержденным соответствующим органом управления хозяйствующего субъекта или Аудиторским комитетом;

При осуществлении внутреннего аудита внутренний аудитор должен следовать законодательству Азербайджанской Республики, Положению службы внутреннего аудита, профессиональным стандартам, принципам, инструкциям, правилам, установленным Институтом внутренних аудиторов (ИВА), членом которого Азербайджанская Республика является.

При исполнении своих обязанностей внутренний аудитор несет ответственность за соответствие своей деятельности законодательству.

Внутренний аудитор путем письменного уведомления службы внутреннего аудита или соответствующего органа управления хозяйствующего субъекта должен отказаться от исполнения какого-либо поручения, не относящегося к его полномочиям.

При внутреннем аудите внутренний аудитор не должен мешать нормальной деятельности хозяйствующего субъекта, злоупотреблять сведениями, являющимися коммерческой тайной, полученными им в связи со своей деятельностью, и следовать принципу конфиденциальности.

Требования к внутренним аудиторам

Внутренний аудитор должен обладать высшим экономическим или юридическим образованием, или высшим образованием по другой специальности и четырехлетним стажем работы в сфере аудита, либо смежных с ним областях.

Лица, которые на основании вступившего в законную силу судебного решения лишены права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в финансово-хозяйственной сфере, или в отношении которых не снята или не погашена судимость в связи с подобным наказанием, не вправе занимать должность внутреннего аудитора.

При наличии личной заинтересованности в хозяйствующем субъекте, непосредственных родственных связей с его учредителем или акционером, членом соответствующего органа управления или каким-либо лицом, ответственным за составление бухгалтерских (финансовых) отчетов, внутреннему аудитору запрещается проводить аудит в данном хозяйствующем субъекте.

Обязанности руководителя службы внутреннего аудита

Руководитель службы внутреннего аудита:

- * подготавливает долгосрочные и годовые планы развития в связи с деятельностью внутренних аудиторов и представляет их соответствующему органу управления хозяйствующего субъекта;

- * представляет отчет в связи с внутренним аудитом соответствующему органу управления хозяйствующего субъекта;

- * представляет соответствующему органу управления хозяйствующего субъекта предложения с указанием лиц, ответственных за устранение выявленных во время аудита ошибок и недостатков;

- * уведомляет соответствующий орган управления хозяйствующего субъекта о вмешательстве в независимость или объективность внутреннего аудитора;

- * обращается в соответствующий орган управления с целью обеспечения осуществления организационно-технических мер, необходимых для организации работы службы внутреннего аудита;

- * определяет на основании методологии внутреннего аудита процедуры внутреннего аудита в хозяйствующих субъектах;

- * оценивает качество работы внутренних аудиторов;

- * в случае необходимости с согласия соответствующего органа управления хозяйствующего субъекта привлекает к проведению аудита других сотрудников хозяйствующего субъекта;

- * представляет соответствующему органу хозяйствующего субъекта годовой отчет в связи с деятельностью службы внутреннего аудита.

Требования к руководителю службы внутреннего аудита

Требования к руководителю службы внутреннего аудита следующие:

- * иметь высшее экономическое или юридическое образование и стаж работы по соответствующей специальности не менее пяти лет;

- * обладать высокой профессиональной подготовкой и морально-нравственными качествами;

- * не заниматься другими оплачиваемыми видами деятельности, за исключением научно-педагогической и творческой деятельности.

Лица, которые на основании вступившего в законную силу судебного решения лишены права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в финансово-хозяйственной сфере, или в отношении которых не снята или не погашена судимость в связи с подобным или иным наказанием, не вправе занимать должность руководителя службы внутреннего аудита.

Правовое регулирование бухгалтерского учета

Отношения, связанные с бухгалтерским учетом и отчетностью, регулируются Законом Азербайджанской Республики «О бухгалтерском учете» № 998 от 24 марта 1995 года, Законом Азербайджанской Республики «О бухгалтерском учете» № 716-ПQ от 29 июня 2004 года и иными законодательными актами Азербайджанской Республики. При этом Закон «О бухгалтерском учете» от 1995 года действует в части, не противоречащей Закону «О бухгалтерском учете» от 2004 года.

Указанные выше законы определяют порядок государственного регулирования бухгалтерского учета в Азербайджанской Республике, в том числе общие принципы организации и ведения бухгалтерского учета, права, обязанности и ответственность предприятий, учреждений, организаций и иных хозяйственных субъектов, порядок издания бухгалтерской отчетности, критерии и обеспечение достоверности бухгалтерской информации.

Органы, осуществляющие регулирование бухгалтерского учета и отчетности

В соответствии со статьей 37 Закона Азербайджанской Республики "О бухгалтерском учете" № 998 от 24 марта 1995 года создание, постоянное развитие, совершенствование и контроль единой системы бухгалтерского учета и отчетности в Азербайджанской Республике осуществляется Министерством финансов Азербайджанской Республики при участии соответствующих органов.

Национальный банк, Государственный комитет по статистике Азербайджанской Республики, Министерство налогов в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики, другие органы по согласованию с Министерством финансов Азербайджанской Республики регулируют бухгалтерский учет и отчетность банков и других аналогичных государственных органов, а также иных хозяйствующих субъектов, выполняющих специфические функции.

Все новые нормативные документы в области бухгалтерского учета в Азербайджанской Республике, их формы и реквизиты могут создаваться с согласия Министерства финансов Азербайджанской Республики.

В соответствии со статьей 39. Закона Азербайджанской Республики "О бухгалтерском учете" для защиты интересов бухгалтеров могут быть созданы их общественные объединения". Но на сегодняшний день общественные объединения бухгалтеров не имеют реальных рычагов влияния на процесс регулирования бухгалтерского учета в Азербайджане.

Реформа бухгалтерского учета в Азербайджане

Необходимость гармонизации азербайджанского бухгалтерского учета с требованиями МСФО признается представителями различных органов государственного управления нашей страны уже на протяжении нескольких лет.

Постепенно, с развитием рыночных отношений и интеграцией азербайджанских предприятий в мировую экономику, необходимость реформ в сфере бухгалтерского учета стала более или менее осознанной.

С 1 января 2005 года вступил в силу Закон Азербайджанской Республики «О бухгалтерском учете» № 716-ПQ от 29 июня 2004. Указанный Закон предусматривает поэтапную гармонизацию азербайджанской системы учета в соответствии с международными стандартами финансовой отчетности (МСФО).

Закон подразделяет все субъекты бухгалтерского учета на следующие группы:

1. Общественно значимые (публичные) структуры. В эту группу входят;

- кредитные организации;
- страховые организации;
- инвестиционные фонды;
- негосударственные (частные) социальные фонды;
- юридические лица, ценные бумаги которых обращаются на фондовом рынке;
- коммерческие организации, у которых на отчетную дату два из трех критерий (размер годового дохода, среднесписочная численность работников, итоговая сумма баланса) превышает величину, установленную соответствующим органом исполнительной власти.

2. Коммерческие организации. В эту группу входят юридические и физические лица, занимающиеся коммерческой (предпринимательской деятельностью), не входящие в первую группу;

3. Субъекты малого предпринимательства. В эту группу входят юридические и физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, отнесенные к субъектам малого предпринимательства в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики;

4. Некоммерческие организации. В эту группу входят муниципалитеты, бюджетные организации, внебюджетные государственные фонды и неправительственные организации.

Закон обязывает общественно значимых (публичных) структур вести бухгалтерский учет исключительно на основании **Международных стандартов финансовой отчетности (МСФО)**.

Коммерческим организациям предоставлено право выбора: они могут по своему усмотрению вести бухгалтерский учет или на основании международных стандартов финансовой отчетности или на основании **Национальных стандартов бухгалтерского учета**, которые будут разработаны в соответствии с МСФО и утверждены Министерством финансов Азербайджанской Республики.

Субъекты малого предпринимательства, как и в настоящее время, будут вести учет по **упрощенной системе**.

Для некоммерческих организаций будут разработаны два стандарта:

* Национальные стандарты бухгалтерского учета для бюджетных организаций. Эти стандарты будут применять муниципалитеты, бюджетные организации и внебюджетные государственные фонды.

* Национальные стандарты бухгалтерского учета для неправительственных организаций. Как видно из названия, эти стандарты будут применять только неправительственные организации.

Закон устанавливает для перехода к международным и национальным стандартам следующие сроки:

* Общественно значимые (публичные) организации и коммерческие организации - с 1 января 2008 года;

* Субъекты малого предпринимательства – с 1 января 2006 года;

* Некоммерческие организации – с 1 января 2009 года.

Проблемы перехода к МСБУ

О международных стандартах бухгалтерского учета сейчас говорится много. Развитие бизнеса, сопровождающееся возрастанием роли международной интеграции в сфере экономики, предъявляет определенные требования к единообразию и прозрачности применяемых в разных странах принципов формирования и алгоритмов исчисления прибыли, налогооблагаемой базы, условий инвестирования и капитализации заработанных средств и т. п. Именно с этой проблемой сталкивается Азербайджан при переходе страны к рыночной экономике и установлению деловых контактов с зарубежными инвесторами на уровне организаций (предприятий), акционерных обществ и т. п.

Проблема несоответствия моделей бухгалтерского учета не является уникальной, присущей только Азербайджану. Она носит глобальный характер. В процессе работы составителей и пользователей финансовых отчетов во всем мире возникает проблема унификации бухгалтерского учета.

Переход на МСБУ планируется и в Азербайджане. Поэтому очень важно, в первую очередь, выявить различия между азербайджанским и международными стандартами учета.

Обзор основных различий между МСБУ и азербайджанской системой учета

Основные различия между МСБУ и азербайджанской системой учета связаны с исторически обусловленной разницей в конечных целях использования финансовой информации. Финансовая отчетность, подготовленная в соответствии с МСБУ, используется, в первую очередь, инвесторами, а также другими предприятиями и финансовыми институтами. Финансовая отчетность, которая составляется в соответствии с азербайджанской системой учета, используется органами государственного управления и статистики. Так как эти группы пользователей имеют различные интересы и различные потребности в информации, принципы, лежащие в основе составления финансовой отчетности, существенно отличаются.

Одним из принципов, являющихся обязательными в МСБУ, но не применяемых в азербайджанской системе учета, является **приоритет содержания над формой** представления финансовой информации. В соответствии с МСБУ содержание операций или других событий не всегда соответствует тому, каким оно представляется на основании их юридической или отраженной в учете формы. В соответствии с азербайджанской системой учета операции, как правило, учитываются строго в соответствии с их юридической формой, а не отражают экономическую сущность операции. Примером, когда форма превалирует над содержанием в азербайджанской системе учета, является недопущение самостоятельной переоценки основных средств по рыночной стоимости. Основные средства числятся по первоначальной и остаточной стоимости (которая равна первоначальной стоимости за минусом суммы износа). Основные средства годами числятся по указанной стоимости, несмотря на то, что руководству известно, что такие объекты более не существуют по указанной балансовой стоимости.

Вторым главным принципом международных стандартов учета, отличающим их от азербайджанской системы учета, и ведущим к возникновению множественных различий в финансовой отчетности, является отражение затрат. Международные стандарты учета предписывают следовать принципу соответствия, согласно которому затраты отражаются в периоде ожидаемого получения дохода, в то время как в азербайджанской системе учета затраты отражаются после выполнения определенных требований в отношении документации. Необходимость наличия надлежащей документации зачастую не позволяет азербайджанским предприятиям учесть все операции, относящиеся к определенному периоду. Эта разница приводит к различиям в моменте учета этих операций.

Еще одной проблемой азербайджанского учета является отсутствие адекватного как бухгалтерского, так и налогового учета, поскольку для налоговых целей используется исключительно бухгалтерский учет и на его основе определяются налоговые обязательства. В то же время сам бухгалтерский учет искажается в угоду налоговым целям.

Всё это приводит к парадоксальной ситуации, когда не достигается в полной мере ни одна из задач учета. Такое положение необходимо исправлять как можно скорее, разделяя и не противопоставляя при этом два вида учета.

Бухгалтерский учет должен вестись таким образом, чтобы в любой момент предъявить "моментальный снимок" финансового положения предприятия (организации), показывая структуру его активов и пассивов на момент составления отчетов, заработанную прибыль или понесенные убытки.

Этот вид учета должен быть ориентирован прежде всего на собственников (или акционеров) предприятия, предоставляя им информацию об эффективности руководства и управления предприятием, о величине прибыли и возможности выплачивать дивиденды. Кроме того, данные бухгалтерского учета, подтвержденные независимыми аудиторами, необходимы партнерам предприятия, прежде всего банкам, как свидетельство надежности для принятия решений, связанных со взаимными обязательствами сторон, например, о предоставлении кредитов.

Данные бухгалтерского учета, характеризующие реальное финансовое положение предприятия, необходимы для привлечения инвесторов, в том числе иностранных, и для выхода ценных бумаг предприятия на фондовый рынок.

Указанные сведения бухгалтерского учета необходимы и руководителям предприятий (организаций) для оперативного управления их деятельностью, в том числе для правильной оценки своих возможностей и последствий принимаемых решений.

Разумеется, перечисленными лицами не исчерпывается круг ее потенциальных пользователей. В критических ситуациях к ней может обратиться и ликвидационная комиссия, или суд. Бухгалтерский учет должен в полной мере обеспечить защиту прав кредиторов и дебиторов предприятия (организации).

Все сказанное лишь подтверждает необычайную важность бухгалтерского учета, правильность его организации и ведения.

Налоговый учет преследует совершенно иные цели и предназначен для иных лиц. Его главная задача - правильно определить сумму всех подлежащих уплате налогов. Кроме того, он должен обеспечить возможность контроля со стороны налоговых органов за правильностью уплаты налогов.

Практически во всех странах бухгалтерский и налоговый учет рассматриваются как два самостоятельных вида учета. Вопрос лишь в том, насколько они отстоят друг от друга и существуют ли правила, позволяющие переходить от одного вида учета к другому.

Разные государства решают эту проблему по-разному. Одни объявляют эти два вида учета практически независимыми (например, США), другие же не слишком их противопоставляют, разрабатывая специальные таблицы (например, Франция), позволяющие введением поправок в данные бухгалтерского учета получить всю необходимую для налоговых целей информацию. В Азербайджане выбран второй подход. Целесообразность того подхода в Азербайджане не вызывает сомнений, поскольку не требует организации на предприятии нового дополнительного подразделения, занимающегося исключительно налоговым учетом, а позволяет возложить эти функции на уже действующие бухгалтерские службы. Но, к сожалению, соответствующие правила, документы, которые должны стать связующим звеном между двумя видами учета, до сих пор в полном объеме не разработаны.

Ключевые концептуальные различия

Предпосылка о непрерывности деятельности

Финансовая отчетность, подготовленная в соответствии с международными стандартами учета, как правило составляется исходя из предпосылки, что предприятие будет продолжать деятельность в обозримом будущем. Таким образом предполагается, что предприятие не имеет намерения либо потребности в ликвидации или существенном сокращении объема своей деятельности. Если такое намерение или потребность существуют, то финансовая отчетность должна составляться на основании других принципов, и в таком случае используемые принципы должны быть раскрыты.

В азербайджанской системе учета предпосылка о непрерывности деятельности не учитывается при подготовке финансовой отчетности. Пользователь, независимо от того, является ли он кредитором, акционером, служащим или клиентом, не имеет уверенности в том, что финансовое положение и показатели, представленные в отчетности на конкретную дату, будут оставаться такими же. Таким образом пользователь, принимающий решения относительно будущего того или иного предприятия, сталкивается с дополнительным риском.

Сопоставимость

В соответствии с МСБУ пользователи должны иметь возможность сравнивать финансовую отчетность предприятия за разные периоды времени с целью определения перспектив изменения его финансового положения и показателей деятельности. Пользователи также должны иметь возможность сравнивать финансовую отчетность различных предприятий с целью оценки их относительного финансового положения, показателей деятельности и изменений в финансовом положении.

По причине постоянного изменения положений учетной политики, налогового законодательства и гиперинфляции, имевшей место в середине 90-х годов, финансовая отчетность, составленная за разные периоды с применением азербайджанской системы учета, не может считаться сопоставимой; кроме того, азербайджанская система учета не требует раскрытия содержания учетной политики, использованной при подготовке финансовой отчетности, изменений в этой политике и влияния таких изменений. Отсутствие раскрытия такой информации затрудняет достижение сопоставимости периодической финансовой отчетности предприятия.

Преобладание содержания над формой

В соответствии с МСБУ, если информация должна верно отражать те операции, которые она должна отражать, то необходимо, чтобы они представлялись в соответствии с их содержанием и экономическим положением, а не просто в соответствии с их юридической формой. Содержание операций или других событий не всегда совпадает с тем, что вытекает из их юридической или другой формы.

В азербайджанской системе учета операции в первую очередь отражаются на основании юридической формы, а не экономического содержания операции.

Принцип осмотрительности

Составители финансовой отчетности отражают в ней некоторую неопределенность, которая неизбежно связана со многими событиями и обстоятельствами, такими как вероятность взыскания сомнительной дебиторской задолженности, вероятный срок службы сооружений и оборудования и количество претензий, которые могут быть предъявлены в соответствии с гарантийным обслуживанием. В соответствии с МСБУ такая неопределенность отражается путем раскрытия информации о характере и размере этих случаев и путем проявления осмотрительности при подготовке финансовой отчетности. Принцип осмотрительности и предусматривает соблюдение определенной степени осторожности в оценках, проводимых в условиях неопределенности, например, при проведении оценки того, что активы или доходы не завышены, а пассивы или расходы не занижены.

В азербайджанской системе учета потенциальные убытки не отражаются в финансовой отчетности до того момента, когда они не понесены.

Основные различия между МСБУ и азербайджанской системой учета в отношении конкретных статей баланса

Основные средства

Представленные в отчетности данные по основным средствам в соответствии с азербайджанской системой учета и МСБУ различаются по следующим причинам:

Сроки службы основных средств, в течение которых производится начисление амортизации, различны в азербайджанской системе учета и в системе МСБУ в результате того, что в азербайджанской системе учета сроки службы налоговым законодательством, тогда как в соответствии с международными стандартами учета руководству компании разрешено самостоятельно определять сроки службы основных средств в зависимости от того, в течение какого периода времени предприятие предполагает их использовать. Разница в сроках службы приводит к расхождениям в величине остаточной стоимости активов, а также в суммах по амортизации, начисленным за определенный период, представленных в соответствии с азербайджанской системой учета и МСБУ.

В азербайджанской системе учета используется установленный Налоговым кодексом метод начисления износа исходя из остаточной стоимости по категориям основных средств. В соответствии с МСБУ амортизация может начисляться по методу равномерного начисления, по методу сокращающегося остатка или по методу суммы единиц. Решающим фактором при выборе определенного метода начисления амортизации является обеспечение того, чтобы он соответствовал модели получения экономических выгод и последовательно применялся в различных учетных периодах.

В соответствии с азербайджанской системой учета уменьшение стоимости основных средств по причине не использования или причиненного ущерба не может быть отражено без указания конкретного объекта основных средств и лица, ответственного за простой или нанесение ущерба. В соответствии с МСБУ, если текущая балансовая стоимость основного средства превышает стоимость возможной реализации, то оно должно быть отражено именно по стоимости реализации. Учетная стоимость основного средства должна быть скорректирована так, чтобы отразить будущие экономические выгоды, которые компания ожидает получить от его использования.

В соответствии с азербайджанской системой учета основные средства переоцениваются по коэффициентам, разрабатываемым Правительством (последняя такая переоценка была проведена в 196 году). В соответствии с МСБУ балансовая стоимость актива может быть скорректирована с применением индекса инфляции или на основании оценки, проведенной независимым экспертом.

Финансовые вложения

Инвестиции могут быть отнесены к текущим или долгосрочным. Текущие инвестиции по своему характеру являются легко реализуемыми и рассчитаны на срок не более одного года. Долгосрочные инвестиции представляют собой инвестиции, рассчитанные на срок более одного года. Азербайджанской система учета требует, чтобы как текущие, так и долгосрочные инвестиции были представлены в балансе по стоимости их приобретения. В противоположность этому международные стандарты учета разрешают учитывать инвестиции в зависимости от их характера по стоимости приобретения, или по более низкой из покупной и рыночной стоимости, или же по стоимости переоценки.

В соответствии с международными стандартами учета текущие инвестиции могут отражаться в балансе по рыночной стоимости или по более низкой из стоимости приобретения и рыночной стоимости. Рыночная стоимость представляет собой сумму, которая будет получена в результате продажи инвестиции на фондовом рынке. Возникающая в результате такой оценки прибыль (убыток) должна быть отражена в отчете о прибылях и убытках.

Долгосрочные инвестиции могут отражаться в балансе по стоимости приобретения, стоимости переоценки или в отношении акций - по более низкой из стоимости приобретения или рыночной стоимости.

В случае снижения стоимости долгосрочного вложения, которое по оценкам не является кратковременным, его балансовая стоимость уменьшается. Такое снижение стоимости долгосрочных инвестиций, за исключением временного снижения, отражается в отчете о прибылях и убытках. Увеличение балансовой стоимости долгосрочных инвестиций, возникающее в результате переоценки долгосрочных инвестиций, должно быть отнесено на кредит счета изменения стоимости инвестиций в результате переоценки в разделе акционерный капитал. В той степени, в которой снижение стоимости инвестиций компенсирует предыдущее увеличение стоимости той же инвестиции, которое было отнесено на кредит счета изменения стоимости инвестиций в результате переоценки и в последствии не было сторнировано, это снижение учитывается на счете изменения стоимости инвестиций в результате переоценки. Во всех прочих случаях снижение балансовой стоимости должно быть отражено как расход.

Запасы - незавершенное производство и готовая продукция

В соответствии с МСБУ в состав незавершенного производства должны включаться только затраты, непосредственно относящиеся к производству незавершенного продукта, а также систематически относимые на производство постоянные и переменные общепроизводственные расходы, которые возникают при переработке материала в готовую продукцию. В соответствии с азербайджанской системой учета на производство относятся общехозяйственные расходы, не связанные непосредственно с производственным процессом, в то время как некоторые прямые затраты (например, выплаты премий из фонда потребления) относятся на расходы не путем их включения в себестоимость производства, а через фонд использования прибыли.

В соответствии с МСБУ общепроизводственные расходы включаются в стоимость незавершенного производства на основании среднего уровня производства. В Азербайджане многие предприятия относят все понесенные расходы на незавершенное производство без учета среднего уровня производства. В соответствии с МСБУ не распределенные общепроизводственные расходы отражаются как затраты периода, непосредственно не связанные с переработкой запасов в готовую продукцию.

Дебиторская задолженность

В соответствии с азербайджанской системой учета предприятия для учета доходов и расходов может применит по своему усмотрению кассовый метод или метод начисления. При применении кассового метода учета отгруженный товар учитывается по себестоимости и в результате этого дебиторская задолженность не находит своего отражения на балансе предприятия.

Кроме того, в соответствии с МСБУ в отношении любой дебиторской задолженности, взыскание которой считается сомнительным, создаются резервы. Такие резервы должны относиться на счет прибылей и убытков. В то же время азербайджанская система учета не допускает создания таких резервов за счет прибыли до налогообложения.

Учет денежных средств и счетов в банках

В соответствии с МСБУ остатки счетов в банках и в кассе представляют собой средства, доступные для использования в текущих операциях. Поэтому неликвидные или заблокированные остатки на счетах в банках не включаются в состав денежных средств.

В азербайджанской системе учета не существует особенностей при отражении в балансе заблокированных банковских счетов. Кроме того, остатки на счетах в банках и в кассе в соответствии с азербайджанской системой учета включают в себя собственные акции, выкупленные у акционеров. В соответствии с МСБУ собственные акции, выкупленные у акционеров, не показываются в активе, а представляются как контрпассивный счет выпущенного акционерного капитала. Краткосрочные инвестиции, являющиеся высоколиквидными и легко конвертируемыми в наличные средства в течение короткого периода времени, не отражаются как денежные средства в соответствии с МСБУ, но могут быть учтены как денежные средства в соответствии с азербайджанской системой учета.

В соответствии с азербайджанской системой учета в финансовой отчетности предприятия отражаются остатки денежных средств, указанные в выписке банка. Каких-либо корректировок для отражения операций по переводам в пути не делается. Международные стандарты учета требуют, чтобы отчетность по денежным средствам и их эквивалентам была представлена в соответствии с учетом по моменту начисления и следовательно, остаток денежных средств, показанный в отчетности в соответствии с МСБУ, будет включать операции по переводам в пути.

Акционерный капитал

Международные стандарты учета определяют акционерный капитал как "остаточную долю собственности в активах предприятия после вычета всех его обязательств". Доля собственности учредителей равна чистым активам предприятия, что определяется как разница между его активами и пассивами.

Акции, которые были выкуплены у акционеров, отражаются в отчетности на контрактивном счете вместе с величиной акционерного капитала. В соответствии с азербайджанской системой учета собственные

акции, выкупленные у акционеров, учитываются на счете 56 "Прочие денежные средства" и отражаются в балансе в составе долгосрочных или краткосрочных вложений.

Займы, кредиты и кредиторская задолженность

В соответствии с МСБУ краткосрочная кредиторская задолженность представляет собой все кредиты банков и другие займы, погашение которых должно быть осуществлено в течение года с даты составления баланса. К долгосрочной задолженности относятся кредиты банков и прочие займы, привлеченные на срок более одного года. По задолженности должны начисляться проценты, которые отражаются в отчетности как пассив. В соответствии с азербайджанской системой учета, начисление процента по кредиторской задолженности зависит от выбранного предприятием метода учета доходов и расходов. Кроме того, отнесение задолженности к долгосрочной или краткосрочной производится на основе первоначального срока погашения, а реклассификации текущей части долгосрочной задолженности не производится.

В соответствии с учетом по методу начислений, применяемых в МСБУ вся кредиторская задолженность отражается в периоде, в котором она возникает. Поэтому все налоговые штрафы и пени должны быть начислены полностью. Азербайджанская система учета не требует начисления таких штрафов и пеней.

Себестоимость реализованной продукции

Затраты отчетного периода. В соответствии с МСБУ коммерческие расходы и, в общем случае, общехозяйственные расходы не рассматриваются как непосредственно связанные с приобретением и производством товаров, и следовательно, не включаются в себестоимость производства.

В соответствии с азербайджанской системой учета коммерческие расходы и общехозяйственные расходы включаются в состав себестоимости реализованной продукции.

Себестоимость производства и незавершенное производство. В соответствии с МСБУ в производственную себестоимость входят расходы, непосредственно связанные с доставкой товаров покупателю, расходы по продаже продукции товарного вида, расходы по транспортировке приобретенных товаров, затраты на оплату труда и другие производственные расходы, понесенные в процессе обработки товаров до момента реализации. Помимо производственных затрат в себестоимость производства должны включаться все расходы по переработке, которые являются необходимыми для данной местности и в данных условиях. В стоимость приобретения входят импортные пошлины, стоимость транспортировки и доставки и любые другие расходы непосредственно относящиеся к приобретению затрат, за исключением торговых скидок. К расходам по переработке относятся:

- * затраты, относимые к конкретным единицам производства, например, прямые затраты на оплату труда на основании метода начислений, прямые расходы по работам, переданным субподрядчикам

- * производственные расходы, включая материалы, оцениваемые по чистой стоимости реализации,

- * другие общепроизводственные расходы, при наличии таковых, связанные с доставкой продукции и переработкой продукции.

В соответствии с азербайджанскими стандартами учета в себестоимость реализованной продукции включаются только расходы, учитываемые при налогообложении. Поэтому расходы, не уменьшающие налогооблагаемую прибыль, относятся на счет "Использование прибыли", и исключаются из себестоимости реализации.

Коммерческие расходы, общехозяйственные расходы, вспомогательное производство, налоги и проценты

Коммерческие расходы представляют собой затраты, понесенные в связи с получением заказов от покупателей и доставкой готовой продукции покупателям. К коммерческим расходам относятся расходы на рекламу, исследование рынка, зарплату персонала, занимающегося сбытом, и комиссионные, а также расходы по доставке и хранению готовой продукции, так как они возникают после завершения производства.

К общехозяйственным расходам относятся непроизводственные расходы, включающие в себя затраты на содержание административного аппарата и различных технических отделов, таких как бухгалтерия, отдел обработки данных и отдел кадров. К общехозяйственным расходам относятся расходы по командировкам, заработная плата работников непроизводственных подразделений и прочие расходы, обычно возникающие в ходе хозяйственной деятельности, но не относящиеся непосредственно к производственному процессу. К общехозяйственным расходам относятся также налоги, которые не связаны непосредственно с производством, но учитываются при исчислении прибыли от основной деятельности. К таким налогам относятся, например, налог на имущество.

Как и коммерческие расходы, эти расходы являются затратами за отчетный период и не относятся к производству конкретной продукции.

Затраты на вспомогательное производство представляют собой расходы, связанные с производством продукции, не относящейся к основной производственной деятельности. Эти расходы должны накапливаться включаться в себестоимость по мере фактического производства вспомогательной продукции.

В международном отчете о прибылях и убытках коммерческие расходы, общехозяйственные расходы и расходы по вспомогательному производству часто включаются в строку отчета под названием коммерческие и общехозяйственные расходы. Данные по этой строке включаются в расчет финансового результата компании от основной деятельности. В азербайджанской отчете о финансовых результатах общехозяйственные расходы отдельно не выделяются и должны отражаться в составе себестоимости реализованной продукции.

Расходы по уплате процентов по непогашенной задолженности и налог на прибыль не включаются в себестоимость производства. Для целей отчетности МСБУ расходы по уплате процентов учитываются при определении финансового результата до налогообложения и отражаются таким же образом, как доходы по внереализационным операциям, расходы по внереализационным операциям и прибыли или убытки от курсовой разницы. Все эти статьи указываются в доходе компании до налогообложения. При этом они рассматриваются как не относящиеся к основной деятельности компании и, таким образом, указываются после финансового результата от основной деятельности. В азербайджанском отчете о финансовых результатах расходы по уплате процента включаются в финансовый результат от основной деятельности, а прибыль/убыток от курсовой разницы отражается в отчетности как прочие доходы и расходы.

Отчет о прибылях и убытках. Специфика азербайджанской системы учета и МСБУ

Международные стандарты учета предписывают следовать принципу соответствия, согласно которому затраты отражаются в периоде ожидаемого получения дохода, а в азербайджанской системе учета затраты отражаются после выполнения определенных требований к составлению документации. Требование наличия надлежащей документации часто не позволяет азербайджанским предприятиям учесть все операции, относящиеся к определенному периоду. основополагающий принцип МСБУ, заключающийся в том, что содержание финансовой отчетности важнее формы представления информации или ее извлечения, находится в противоречии с положением о необходимости наличия достаточной документации для отражения операции. Различие в сроках учета операций, в отношении которых не имеется достаточной документации в соответствии с азербайджанской системой учета, приводит к многочисленным расхождениям между МСБУ и азербайджанской системой учета в отчете о прибылях и убытках.

Налог на прибыль отражается в отчете о прибылях и убытках формата IAS после расчета прибыли и убытков от всей хозяйственной деятельности. А в азербайджанской системе бухгалтерского учета многие расходы, учитываемые при расчете финансового результата до налогообложения, рассматриваются как использование прибыли. На использование прибыли относятся расходы, которые не уменьшают налогооблагаемую прибыль в соответствии с требованиями азербайджанской системы учета.

Кроме того, в МСБУ в отчете о прибылях и убытках должна быть отражена амортизация, в то время как в соответствии с азербайджанской классификацией расходов отражение амортизации не предусмотрено.

15. Правовая (гражданская, уголовная, должностная и дисциплинарная) ответственность бухгалтера, аудитора, государственного служащего

Гражданско-правовая ответственность государственного служащего

Гражданско-правовая ответственность государственного служащего наступает за вред, причиненный имуществу государственного органа или третьего лица вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения должностных обязанностей (должностного проступка). Она выражается в том, что государственный служащий, причинивший имущественный вред, обязан возместить его. Государственный служащий не освобождается от обязанности возместить имущественный вред и после прекращения государственной службы.

Под вредом в данном случае понимается материальный ущерб, который выражается в имущественных или финансовых потерях потерпевшего субъекта - государственного органа или третьего лица. Возмещение материального ущерба - один из способов защиты гражданских прав.

Наличие материального ущерба не только условие, но и мера гражданско-правовой ответственности государственного служащего. Она возникает в результате виновного противоправного деяния (действия или бездействия) государственного служащего и установления причинной связи между виновным противоправным поведением и причиненным материальным ущербом. Государственный служащий освобождается от возмещения материального ущерба в случае, если ущерб возник в результате непреодолимой силы, крайней необходимости или необходимой обороны.

Государственные служащие не несут ответственности, когда материальный ущерб причинен вследствие добросовестного исполнения распоряжения руководителя или оправданного в данных конкретных условиях служебного риска либо причинен правомерными действиями.

Обязанность государственного служащего возместить причиненный материальный ущерб существует только в отношении государственного органа. Часть II статьи 68 Конституции Азербайджанской Республики гласит: **«Каждый обладает правом на возмещение государством ущерба, нанесенного в результате незаконных действий или бездействия государственных органов либо их должностных лиц».**

Данная конституционная норма приведена и в Гражданском кодексе Азербайджанской Республики, статья 22 которого гласит: **«Убытки, причиненные физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта органа государственной власти или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Азербайджанской Республикой или соответствующим муниципальным образованием».**

Государственные служащие, действиями (бездействием) которых причинен материальный ущерб, непосредственной ответственности перед пострадавшим гражданином или юридическим лицом не несут.

В отношении пострадавших государственный орган несет ответственность непосредственно своими бюджетными средствами, однако при недостаточности таких средств субсидиарную ответственность несет Азербайджанская Республика.

Это правило соответствует содержанию правоотношений, которые возникают при осуществлении государственной деятельности не между государственными служащими или должностными лицами и потерпевшими гражданами или юридическими лицами, а между государственным органом и потерпевшим субъектом.

Вред, причиненный имуществу физического или юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме. В соответствии с пунктом 2 статьи 13 Закона Азербайджанской Республики «О предпринимательской деятельности» № 405 от 15 декабря 1992 года в случае нарушения государственными органами и их должностными лицами порядка проверки предпринимательской деятельности в сумму оплаты причиненного предпринимателю ущерба должны быть включены заработная плата за период проверки непосредственно привлеченных к проверке работников, зарплата работников в период вынужденного простоя и упущенная выгода.

Упущенная выгода понимается как неполученные доходы, которые лицо могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Хотя гражданско-правовая ответственность государственных служащих и наступает в связи с должностным проступком, тем не менее ее нельзя рассматривать как дисциплинарную санкцию. Гражданско-правовая ответственность государственных служащих за причиненный ущерб представляет собой самостоятельный вид юридической ответственности, и она может применяться одновременно и наряду с мерами дисциплинарных взысканий. Поэтому привлечение государственного служащего к этим видам ответственности не освобождает его от обязанности возместить государству причиненный имущественный вред.

Дисциплинарная ответственность государственных служащих

Невыполнение или недостаточное выполнение возложенных на государственных служащих обязанностей, а также несоблюдение установленных настоящим законом ограничений влечет за собой дисциплинарную ответственность, если законом не предусмотрен другой порядок.

При нарушении государственными служащими своих обязанностей к ним могут быть применены следующие меры дисциплинарного взыскания:

1. выговор;
2. сокращение сроком до 1 года должностного оклада от 5 до 30 процентов;
3. перевод на работу, относящуюся к той же категории, однако с более низким должностным окладом;
4. перевод на работу более низкой категории;
5. снижение квалификационной категории;
6. лишение квалификационной категории;
7. освобождение от государственной службы.

Виды дисциплинарного взыскания, указанные в пунктах 4-7, применяются руководителем государственного органа, где работает государственный служащий.

Для отмены примененной меры дисциплинарного взыскания в течение 7 дней можно подать жалобу в соответствующий орган исполнительной власти. В этом случае мера Дисциплинарного взыскания в течение 10 дней должна быть либо отменена данным органом, либо сохранена в силе. Порядок обжалования вынесенной меры дисциплинарного взыскания устанавливается законодательством Азербайджанской Республики с учетом положений данной статьи.

В установленных законодательством случаях и порядке государственные служащие могут быть привлечены к административной и уголовной ответственности.

Государственные служащие несут в установленном законодательством порядке материальную ответственность за ущерб, причиненный по их вине. Ущерб, причиненный в результате законных действий государственных служащих, возмещается в полном объеме за счет средств государственного бюджета.

При несоблюдении требований, определенных пунктом 5.1 Закона Азербайджанской Республики "О борьбе с коррупцией", или совершении правонарушений, указанных в статье 9 данного закона (если они не влекут административной или уголовной ответственности), государственный служащий привлекается к дисциплинарной ответственности.

Уголовная ответственность государственного служащего

Извлечение из Уголовного кодекса Азербайджанской Республики

...Статья 190. Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности

190.1. Неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо уклонение от их регистрации, неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности либо уклонение от его выдачи, ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации независимо от организационно-правовой формы или формы собственности, а равно ограничение самостоятельности либо иное

незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере до пятисот условных финансовых единиц либо исправительными работами на срок до одного года.

190.2. Те же деяния, совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного решения, а равно причинившие крупный ущерб, —

наказываются штрафом в размере от одной до трех тысяч условных финансовых единиц, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание. Под "значительной" в статьях 190, 192, 193, 194 — 198, 202-205, 210-212 настоящего Кодекса признается сумма в размере от одной до семи тысяч, а под "крупной" — свыше семи тысяч условных финансовых единиц...

...Статья 308. Злоупотребление должностными полномочиями

308.1. Злоупотребление должностными полномочиями, то есть умышленное, вопреки интересам службы, использование либо неиспользование в случае, когда этого требуют интересы службы, должностным лицом своих служебных полномочий в целях приобретения в связи с исполнением служебных обязанностей незаконного преимущества для себя или третьих лиц, если это повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам физических либо юридических лиц либо охраняемым законом интересам общества или государства —

наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с исправительными работами на срок до двух лет либо конфискацией имущества.

308.2. Деяния, предусмотренные статьей 308.1 настоящего Кодекса, повлекшие тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок, от трех до восьми лет с конфискацией имущества с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Примечания:

1. Должностными лицами в статьях настоящей главы признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, предприятиях или организациях, а также в других коммерческих и некоммерческих организациях, представители международных организаций, а также иные лица, признаваемые должностными лицами в целях Закона Азербайджанской Республики "О борьбе с коррупцией".

2. Государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, а также других коммерческих и некоммерческих организаций, не относящиеся к числу должностных лиц, несут уголовную ответственность по статьям настоящей главы в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями.

Статья 309. Превышение должностных полномочий

309.1. Совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий, если это повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам физических и юридических лиц либо охраняемым законом интересам общества или государства, —

наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет с конфискацией имущества.

309.2. Деяния, предусмотренные статьей 309.1 настоящего Кодекса, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, либо с применением оружия или других специальных средств, либо повлекшие тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет с конфискацией имущества.

Статья 310. Присвоение полномочий должностного лица

Совершение действий, связанных с самовольным представлением себя в качестве должностного лица или присвоением полномочий должностного лица и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов физических и юридических лиц, — наказываются штрафом в размере от пятисот до одной тысячи условных финансовых единиц, либо общественными работами на срок до двухсот часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Статья 311. Получение взятки (пассивное взяточничество)

Получение взятки, то есть прямое или косвенное требование или получение лично или через посредника, для себя либо третьих лиц материальных и иных благ, льгот или привилегий за какие-либо действия (бездействие), связанное с исполнением служебной обязанности (полномочий) должностного лица, равно за общее покровительство или попустительство по службе —

наказывается лишением свободы на срок от четырех до восьми лет с конфискацией имущества, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

311.2. Получение должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие) — наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет с конфискацией имущества.

311.3. Деяния, предусмотренные статьями 311.1 или 311.2 настоящего Кодекса, совершенные:

311.3.1. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

311.3.2. неоднократно;

311.3.3. в крупном размере;

311.3.4. с применением угроз, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет с конфискацией имущества.

Примечание: Под “крупным размером” в статье 311.3.3 Настоящего кодекса понимается сумма в размере свыше пяти тысяч условных финансовых единиц.

Статья 312. Дача взятки (активное взяточничество)

312.1. Дача взятки, то есть передача должностному лицу прямо или косвенно, лично или через посредника, ему самому либо третьим лицам материальных и иных благ, льгот или привилегий за совершение какого-либо действия либо отказ в совершении такого действия, связанного с исполнением служебной обязанности (полномочий) —

наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества.

312.2. Дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий (бездействия) или неоднократно —

наказывается штрафом в размере от двух до четырех тысяч условных финансовых единиц либо лишением свободы на срок от четырех до восьми лет с конфискацией имущества.

Примечание. Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если дача взятки имела место вследствие угроз со стороны должностного лица или если лицо добровольно сообщило соответствующему государственному органу о даче взятки.

Статья 312-1. Незаконное воздействие на решение должностного лица (торговля авторитетом)

312-1.1. Требование либо получение лицом материальных и иных благ, льгот или привилегий для себя либо третьих лиц в целях оказания незаконного воздействия на решение должностного лица с использованием своей реальной или предполагаемой возможности воздействия —

наказывается штрафом в размере от трех до пяти тысяч условных финансовых единиц либо лишением свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией имущества.

312-1.2. Дача лицу материальных и иных благ, льгот или привилегий для оказания незаконного воздействия на решение должностного лица с использованием его реальной или предполагаемой возможности воздействия —

наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с конфискацией имущества.

Статья 313. Служебный подлог

Служебный подлог, то есть внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности, —

наказываются штрафом в размере от пятисот до одной тысячи условных финансовых единиц, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет, с конфискацией имущества.

Статья 314. Халатность

314.1. Халатность, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам физических и юридических лиц либо охраняемым законом интересам государства или общества, —

наказывается штрафом в размере от пятисот до одной тысячи условных финансовых единиц, либо общественными работами на срок до двухсот тридцати часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

314.2. Те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы до пяти лет.

Статья 314-1. Принятие незаконного решения по земельным участкам, которые находятся в исключительной государственной собственности и отчуждение которых запрещено

Принятие должностным лицом решения о передаче земельных участков, которые находятся в исключительной государственной собственности и отчуждение которых запрещено, в собственность, пользование муниципалитетов, физических и юридических лиц или передача им в аренду—

наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Статья 314-2. Выделение земельных участков, дача разрешения на осуществление строительных или монтажных работ на охраняемых зонах с нарушением установленных правил

314-2.1. Выделение земельных участков, дача разрешения на осуществление строительных или монтажных работ на охраняемых зонах магистральных трубопроводов, электростанций с напряжением более 1000 вольт, метрополитена, железнодорожных установок, оборонных объектов, технических установок систем водоснабжения и канализации, нефтяных скважин, автомобильных дорог или вод с нарушением установленных законодательством Азербайджанской Республики правил —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч условных финансовых единиц, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

314-2.2. Деяния, предусмотренные статьей 314-2.1 настоящего Кодекса, повлекшие тяжкие последствия — наказываются лишением свободы на срок от четырех до восьми лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет...

Обязанности и ответственность главного бухгалтера

Главный бухгалтер — должностное лицо предприятия, осуществляющее непосредственное руководство бухгалтерской службой этого предприятия. Обязанности главных бухгалтеров могут исполнять старшие бухгалтеры, бухгалтеры и иные работники финансовых служб предприятия, уполномоченные на то распоряжением руководителя предприятия.

Правовой статус должности главного бухгалтера определяется Законом Азербайджанской Республики «О бухгалтерском учете» № 998 от 24 марта 1995 года, действующими нормативными актами и должностными инструкциями, разработанными и утвержденными руководителем предприятия.

Главным бухгалтером может работать каждый, кто имеет высшее специальное образование по бухгалтерскому учету или статус самостоятельного бухгалтера. В необходимых случаях работу главного бухгалтера можно возложить на лиц без высшего специального образования по бухгалтерскому учету, но с не менее чем пятилетним стажем работы в сфере бухгалтерского учета.

Главный бухгалтер или руководитель службы бухгалтерского учета, руководствуясь Законом Азербайджанской Республики «О бухгалтерском учете» и разработанными в соответствии с ним всеми стандартами бухгалтерского учета и иными нормативными документами по учету, контролирует соблюдение общих принципов бухгалтерского учета.

Главный бухгалтер или руководитель службы бухгалтерского учета в целях достоверного отражения всем осуществляемых предприятием хозяйственных операций на счетах (а также в регистрах) бухгалтерского учета, контроля за этим, представления оперативных данных, составления и представления бухгалтерских (финансовых) отчетов в установленные сроки, выявления и мобилизации совместно с иными подразделениями и службами внутрихозяйственных резервов обеспечивает экономический анализ финансово-хозяйственной деятельности предприятия по данным бухгалтерского учета и отчетности.

Главный бухгалтер или руководитель бухгалтерской службы совместно с руководителем предприятия подписывает документы, являющиеся основанием для приема и выдачи товаров, материалов и других ценностей, денежных средств, а также расчетные, кредитные и финансовые обязательства. Указанные документы при отсутствии подписи главного бухгалтера являются недействительными и не принимаются к исполнению.

Фактически главный бухгалтер по кругу обязанностей и видам ответственности является по финансовым вопросам вторым после руководителя лицом на предприятии.

Согласно пункту 2 статьи 10 Закона «О бухгалтерском учете» руководство бухгалтерскими делами осуществляется руководителем бухгалтерской службы (управления, отдела) или главным бухгалтером. Фактически это означает, что главный бухгалтер предприятия несет ответственность в следующих случаях:

- 1) за неправильное ведение бухгалтерского учета, следствием чего явились запущенность в бухгалтерском учете и искажения в бухгалтерской отчетности;
- 2) за принятие к исполнению и оформлению документов по операциям, которые противоречат установленному порядку приемки, оприходования, хранения и расходования денежных средств, товарно-материальных и других ценностей;
- 3) за несвоевременную и неправильную выверку операций по расчетному и другим счетам в банках, расчетов с дебиторами и кредиторами;
- 4) за нарушение порядка списания с бухгалтерских балансов недостач, дебиторской задолженности и других потерь;
- 5) за составление недостоверной бухгалтерской отчетности по вине бухгалтерии;
- 6) за другие нарушения действующего законодательства.

При этом отметим, что конкретные виды и меры ответственности главных бухгалтеров определяются в соответствии с действующим законодательством, что мы и рассмотрим далее.

Действующие нормативные документы предусматривают следующие виды ответственности главных бухгалтеров:

- 1) уголовную ответственность;

- 2) административную ответственность;
- 3) налоговую ответственность;
- 4) материальную ответственность;
- 5) иные виды ответственности.

Рассмотрим подробнее эти виды ответственности и соответствующие им меры.

Уголовная ответственность главного бухгалтера

К уголовной ответственности главные бухгалтеры предприятий чаще всего привлекаются по двум статьям Уголовного кодекса Азербайджанской Республики:

...Статья 209. Уклонение от уплаты таможенных платежей

209.1. Уклонение от уплаты таможенных платежей, совершенное в значительном размере, —
наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц либо исправительными работами на срок до одного года.

209.2. Деяние, предусмотренное статьей 209.1 настоящего Кодекса, если оно совершено:

209.2.1. неоднократно;

209.2.2. в крупном размере, —

наказывается штрафом в размере от двух до пяти тысяч условных финансовых единиц, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Примечание. 1. Под "значительной" в настоящей статье признается сумма неуплаченных таможенных платежей, превышающая две тысячи, а под "крупной" — четыре тысячи условных финансовых единиц.

2. Лицо, впервые совершившее деяния, предусмотренные в статьях 209.1. и 209.2.2. настоящего Кодекса, освобождается от ответственности, если оно полностью возместило причиненный преступлением ущерб...

...Статья 213. Уклонение от уплаты налога

213.1. Уклонение от уплаты налогов либо взносов обязательного государственного социального страхования в значительном размере —
наказывается штрафом в размере от одной до двух тысяч условных финансовых единиц, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

213.2. Те же деяния:

213.2.1. при совершении организованной группой;

213.2.2. при совершении в крупном размере —

наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание:

1. В настоящей статье под "значительным размером" признается сумма от двух до пятидесяти тысяч условных финансовых единиц, а под "крупным размером" — свыше пятидесяти тысяч условных финансовых единиц.

2. Лицо, впервые совершившее деяния, предусмотренные статьями 213.1 и 213.2 настоящего Кодекса, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью возместило причиненный преступлением ущерб...

Отметим, что налоговые органы, осуществляющие выездную налоговую проверку, при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления, обязаны в направить материалы в Департамент по первичному расследованию налоговых преступлений при Министерстве налогов Азербайджанской Республики для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Административная ответственность главного бухгалтера

К административной ответственности главные бухгалтеры предприятий могут быть привлечены по следующим статьям Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках:

- Статья 201. Фальшивое банкротство
- Статья 202. Умышленное банкротство
- Статья 203. Совершение незаконных действий при банкротстве
- Статья 204. Незаконное получение кредита либо использование кредита не по назначению
- Статья 204-1. Нарушение финансовых правил в финансово-хозяйственной деятельности учреждений и организаций, финансируемых из государственного бюджета
- Статья 206. Нарушение прав держателей ценных бумаг (инвесторов)
- Статья 222. Нарушение правил валютного регулирования
- Статья 246. Несвоевременная уплата налогов и других обязательных платежей
- Статья 247. Нарушение правил представления документов, связанных с исчислением и уплатой налогов и иных обязательных платежей
- Статья 247-1. Нарушение законодательства по бухгалтерскому учету иные соответствующие статьи Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках.

К административной ответственности привлекаются виновные должностные лица предприятия — руководитель или главный бухгалтер предприятия. К ответственности они могут привлекаться вместе или поодиночке в зависимости от того кто виновен в совершении административного правонарушения: оба или только кто-то один.

Обязательное страхование гражданской ответственности аудитора

Законом Азербайджанской Республики «Об обязательном страховании гражданской ответственности аудитора» № 333-IIIQ от 22 мая 2007 года установлено обязательное страхование гражданской ответственности аудитора.

Страховые случаи, создающие гражданскую ответственность аудитора

Страховыми случаями, создающими гражданскую ответственность аудитора, являются:

- * нарушение нормативных правовых актов, стандартов, правил, принятых в сфере аудиторской службы;

- * обнаружение в бухгалтерских (финансовых) и налоговых отчетах искаженных сведений и ошибок;

- * непредоставление правильных рекомендаций для устранения обнаруженных ошибок и искажений;

- * некачественное выполнение работ и (или) несоблюдение сроков их выполнения;

- * нарушение принципа конфиденциальности.

Освобождение аудитора от гражданской ответственности

В указанных ниже случаях причинение ущерба не признается страховым случаем:

- * если ущерб причинен в результате неисполнения субъектом аудита обязанностей, предусмотренных договором, заключенным между субъектом аудита и аудитором;

- * если причиной ошибочного заключения аудитора стали сведения, полученные аудитором из соответствующих государственных органов и иных смежных сторон.

Права и обязанности страховщика

Страховщик – юридическое лицо, созданное исключительно для оказания деятельности по страхованию и перестрахованию и получившее в установленном законодательством порядке специальное разрешение (лицензию);

Страховщик вправе:

- * оценивать вместе со страхователем страховой риск гражданской ответственности аудитора либо поручить это дело профессиональному оценщику;

- * участвовать в разрешении споров, связанных с возмещением страхователем ущерба, причиненного субъекту аудита в результате услуги, оказанной аудитором;
 - * определять сумму ущерба, причиненного в результате страхового случая, получать для этого сведения от страхователя, для оценки ущерба входить в объект, в котором страховой случай наступил либо его наступление предполагается, получать документы, подтверждающие случай, и приглашать экспертов в соответствующих отраслях;
 - * в случаях возникновения обстоятельств, ставших причиной увеличения страхового риска после заключения страхового договора, потребовать от страхователя изменения условий договора, в том числе увеличения страховых взносов в установленном законодательством порядке;
 - * отказаться от выдачи страхового платежа по обязательному страхованию гражданской ответственности при наличии оснований, предусмотренных статьей 11 Закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности аудитора».
- Страховщик обязан:
- * получить от страхователя страховой взнос и выдать ему страховой полис;
 - * при принятии значительных мер в направлении уменьшения риска наступления страхового риска по требованию страхователя вносить соответствующие изменения в страховой договор либо заключать новый страховой договор;
 - * выдавать страховые платежи при наступлении страхового случая;
 - * предоставлять страхователю льготы, предусмотренные статьей 12 Закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности аудитора»;
 - * не разглашать конфиденциальные сведения, связанные с страхователем и субъектом аудита;
 - * защищать законные интересы страхователя.
- В страховом договоре по согласию сторон в соответствии с законодательством могут быть предусмотрены иные обязательства страховщика.

Права и обязанности страхователя

Страхователь – физическое или юридическое лицо, в установленном законодательством порядке занимающееся аудиторской деятельностью, заключившее со страховщиком договор для страхования своей гражданской ответственности

Страхователь вправе:

- * самостоятельно выбрать страховщика;
- * пользоваться льготами, предусмотренными статьей 12 Закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности аудитора»;
- * потребовать от страховщика разъяснения условий страхового договора;
- * потребовать страховой платеж при наступлении страхового случая.

Страхователь обязан:

- * заключать страховой договор со страховщиком;
- * платить страховые взносы в сроки, сумме и порядке, установленные страховым договором;
- * информировать страховщика о других страховых договорах (паевое страхование);
- * принимать меры для предотвращения и уменьшения ущерба;
- * не нарушать условий страхового договора;
- * при наступлении страхового случая информировать страховщика в сроки и порядке, установленные страховым договором;
- * создавать условия для участия страховщика в разрешении спора, связанного с возмещением ущерба, причиненного субъекту аудита в результате аудиторской услуги;
- * без официального разрешения страховщика не брать прямых или косвенных обязательств по регулированию требований третьих лиц.

В страховом договоре по согласию сторон в соответствии с законодательством могут быть предусмотрены иные обязательства страхователя.

Страховой договор и свидетельство

На основании страхового договора страховщик обязуется осуществлять страховой платеж по иску, предъявленному субъектом аудита за ущерб, причиненный в результате страхового случая, а страхователь – платить страховые взносы в установленные сроки.

Страховой договор должен быть заключен со страховщиком, получившим в установленном законодательством порядке специальное разрешение (лицензию).

Страховой договор считается вступившим в силу со дня уплаты страхового взноса, если иное не предусмотрено страховым договором.

Страховой договор заключается на срок не менее одного года.

Документом, подтверждающим заключение страхового договора, является страховое свидетельство. Страховое свидетельство выдается в день уплаты страхового взноса.

Страховой договор прекращается в следующих случаях:

- * при полном исполнении страховщиком своих обязательств перед страхователем;
- * при не уплате страхователем страхового взноса в сроки и в сумме, установленные страховым договором;
- * при ликвидации страховщика в порядке, установленном законодательством;
- * при наличии вступившего в законную силу постановления суда о признании недействительным страхового договора;
- * в иных предусмотренных законодательством случаях.

Определение страховой суммы, страховых выплат и страхового взноса

Страховая сумма определяется страховым договором на основании оценки страхового риска гражданской ответственности аудитора.

Страховая сумма определяется для осуществления страховых выплат при страховых случаях, наступивших в период действия страховки.

Определение страхового риска и исчисление страховой суммы обосновывается следующими критериями:

- * наказание, полученное страхователем и его сотрудниками за ранее допущенные ошибки и недостатки;
- * сведения о страховых платежах, выданных в предыдущие годы субъекту аудита, и об их содержании;
- * материально-техническая база страхователя (в том числе, компьютерные программы для аудиторской службы);
- * нормативно-правовая база страхователя;
- * вид и стоимость аудиторской услуги;
- * объем и срок оказания аудиторской услуги.

Страховой платеж производится в сумме фактического ущерба и не может превышать верхний предел ответственности страховщика.

Сумма страхового платежа определяется страховщиком вместе с ходатайствующим лицом на основании документа о требованиях, выдвинутых против страхователя в связи со случаем, и документа о сумме ущерба, причиненного субъекту аудита и документы, подтверждающие прямые расходы субъекта аудита в связи с ущербом.

При наличии у страхователя нескольких страховых договоров по одним и тем же рискам ущерб возмещается страховщиками в пропорциональном порядке.

После выдачи страхового платежа по страхованию ответственности перед субъектом аудита страховая сумма уменьшается на сумму платежа, и в страховом договоре производятся соответствующие отметки об этом. По желанию страхователя на оставшийся срок страхования страховая сумма может быть восстановлена в прежней сумме путем уплаты дополнительного страхового взноса.

При наступлении страхового случая, предусмотренного страховым договором, в установленный срок субъект аудита может поднять иск о возмещении ущерба перед страхователем, а страхователь – перед страховщиком.

Сумма страхового взноса устанавливается с учетом страховой суммы, но не более 5% страховой суммы и уплачивается единовременно в полной сумме. Базовые страховые тарифы установлены постановлением Кабинета министров Азербайджанской Республики № 151 от 28 сентября 2007 года в следующих размерах

- * для физических лиц, занимающихся аудиторской деятельностью – 1,0 % страховой суммы;
- * для юридических лиц, занимающихся аудиторской деятельностью – 1,5 % страховой суммы;

Страховая сумма по страхованию гражданской ответственности аудитора не должен быть указанных ниже сумм:

- * для физических лиц, занимающихся аудиторской деятельностью, – 1.000 манатов;
- * для юридических лиц, занимающихся аудиторской деятельностью, – 3.000 манатов.

Правила обращения для получения страховой суммы

При наступлении страхового случая субъект аудита обращается к страхователю для получения страховой суммы. При признании страхователем наступления страхового случая он, с учетом сроков обращения для получения страховых платежей, предусмотренных страховым договором, письменно оповещает субъекта аудита об этом и представляет страховщику нижеуказанные документы:

- * заявление с указанием реквизитов объекта страхования, причин страхового случая, суммы и результата ущерба;

- * копия страхового договора и страхового свидетельства;

- * документы о требованиях, выдвинутых против страхователя в связи со случаем;

- * сумма ущерба, причиненного субъекту аудита и документы, подтверждающие прямые расходы субъекта аудита в связи с ущербом.

Страховщик обязан выдать страхователю документ о перечне полученных документов и о дате их получения.

Страховщик обязан осуществить страховой платеж в течение 10 дней со дня получения указанных выше документов.

Возмещение ущерба

Страховщик по обращению страхователя или на основании вступившего в законную силу решения суда выплачивает субъекту аудита страховую сумму.

Выгода, упущенная в связи со страховым случаем, не возмещается страховщиком по настоящему закону.

Основания для отказа в осуществлении страхового платежа

В указанных ниже случаях страховщик вправе отказаться от осуществления страхового платежа:

- * при неуплате страхователем страхового взноса;

- * при нанесении ущерба в результате преднамеренных действий самого субъекта аудита (если доказана его вина в наступлении страхового случая);

- * по иным основаниям в соответствии с законодательством.

Решение об отказе в выдаче страхового платежа представляется субъекту аудита в официальном порядке с указанием причин отказа.