

## **Содержание:**

image not found or type unknown



## **Введение.**

Для ведения хозяйственно-экономической деятельности предприятиям необходимо иметь структуры, которые бы представляли его интересы и защищали их вне места его нахождения. Эту функцию призваны выполнять филиалы и представительства. Необходимость создания, существования, деятельности этих обособленных подразделений приводит к необходимости правовой регламентации этих процессов.

Создание филиала, представительства - все это традиционные пути расширения бизнеса. При этом правовое значение указанных структурных единиц организации в гражданском и налоговом законодательстве совпадает.

## **Правовое положение филиалов и представительств в настоящее время.**

Юридическое лицо для осуществления каких либо функций за пределами своего основного места нахождения вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала.

Статья 55 ГК РФ дает такое определение представительствам и филиалам:

1. Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.
2. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

3. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавших их юридических лиц и действуют на основании утвержденных ими положений.

Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество необходимое для осуществления функций представительства или филиала. Обязательно указывать об этом в своих учредительных документах, для того чтобы об этом знали потенциальные кредиторы. В связи с этим, выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем не зависимо от того, связано это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем, по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделениям.

Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать доверенность назначенному им руководителю своего представительства или филиала. Совместное Постановление Пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ N 6/8 (п.20) требует наличия у руководителя филиала или представительства доверенности и в том случае, когда его полномочия определены учредительными документами создавшего их юридического лица.

Правовой статус филиалов и представительств так же закреплен в законах "Об акционерных обществах" от 2.12.95, "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 8. 2 .98.

В статье 5 ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" имеются нормы, которые устанавливают возможность организации филиалов и представительств по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников общества, однако в уставе общества может быть предусмотрена необходимость большего числа голосов (п . 1 ).

Сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах предоставляются в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях орган, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

Отдельные виды хозяйственной деятельности физических и юридических лиц из-за своей значимости для общества и государства нуждается в особом контроле. Этот контроль осуществляется при помощи лицензирования, то есть выдачи разрешений на право занятия определенной деятельностью при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий. Лицензии могут выдаваться, как федеральными органами исполнительной власти в чью компетенцию это входит, так и органами исполнительной власти субъектов федерации правомочных заниматься лицензирование. Лицензия, выданная федеральным органом исполнительной власти, действительна на всей территории государства, а лицензия, выданная лицензирующим органом субъекта федерации, действует на территории другого субъекта только после уведомления соответствующих органов, занимающихся лицензированием на территории данного субъекта федерации. Деятельность по лицензированию осуществляется на основании Закона " О лицензировании отдельных видов деятельности" от 25. 09.98 с изменениями от 26.11.98. Порядок ведения лицензирующей деятельности утвержден Постановлением правительства РФ от 24.12. 94. В приложении к этому постановлению перечислены федеральные органы исполнительной власти , уполномоченные выдавать лицензии с указанием видов деятельности для каждого. В настоящее время лицензированию подлежит более двухсот видов хозяйственной деятельности.

При выдаче лицензии юридическому лицу, имеющему обособленные подразделения, одновременно с лицензией выдаются ее заверенные копии с указанием местоположения каждого подразделения. Копии лицензий регистрируются отдельным органом . Этот порядок установлен Законом "О лицензировании отдельных видов деятельности". Однако отдельные виды хозяйственной деятельности подлежат лицензированию на основании других нормативных актов , и они содержат правила отличные от тех , которые указаны в ФЗ "О лицензировании" .

Филиалы и представительства не вправе вступать в гражданские правоотношения от своего имени . Они всегда действуют только от имени создавшего их юридического лица . Так , Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ Постановлением от 2 .12 . 93 ."Об участии в арбитражном процессе обособленных подразделений

юридических лиц" установил, что при возникновении споров по обязательствам юридических лиц претензии и исковые требования не могут предъявляться от имени филиалов и представительств, либо к филиалам и представительств. В случае, когда филиалам и представительствам предоставляется право осуществлять в арбитражном процессе полномочия стороны по делу, указанные подразделения выступают от имени соответствующего юридического лица, и взыскания производятся арбитражным судом с юридического лица либо в его пользу. Согласно п. 2 статьи 25 Арбитражно - процессуального кодекса, иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения данного подразделения.

Юридическое лицо вправе реорганизовывать свои филиалы и представительства, в том числе и превращать их в юридические лица, которые могут вступать самостоятельно и от своего имени в гражданские и договорные правоотношения.

## **Разбираемся в понятиях и полномочиях.**

Согласно Гражданскому кодексу РФ, филиал выполняет все или часть функций своего юридического лица. Представительство выполняет только представительские функции своего юридического лица.

В Налоговом кодексе РФ понятие «обособленное подразделение» не рассматривается как самостоятельное, оно используется только для целей самого же Налогового кодекса РФ и для налогообложения. То есть в виде нового вида подразделений, отличающегося от филиалов и представительств, обособленное подразделение не выделяется. В статье 11 Налогового кодекса РФ прямо указано, что главным признаком обособленного подразделения является фактическое наличие оборудованного стационарного рабочего места.

Логика в данном случае такая: если есть работник, значит, ему платится зарплата, соответственно идут отчисления с зарплаты. А если еще работник получает деньги от клиентов, значит, данное место нахождения является источником доходов и т.п.

Поэтому, делая выбор между филиалом, представительством и обособленным подразделением, руководствуйтесь следующим подходом.

Если вы не просто создаете удаленные рабочие места, а, например, офис, в котором будет вестись работа с клиентами, заключаться контракты, или вам

просто нужен красивый официальный статус, тогда лучше создать филиал или представительство. А если у вас УСНО и вы не хотите вносить изменения в устав юридического лица (т.к. филиалы и представительства должны быть указаны в уставе и с ними нельзя быть на УСНО), тогда предпочтение должно быть отдано обособленному подразделению.

Филиалы, представительства и иные обособленные подразделения не являются самостоятельными субъектами права. Это означает, что у них нет самостоятельных прав и обязанностей, они никогда не являются стороной сделки или стороной в судебном заседании, они не сдают от своего имени налоговых деклараций и не платят налогов - все это делает юридическое лицо.

А вот руководителя данные субъекты права иметь могут. Наличие полномочий руководителя обособленного подразделения (а также филиала и представительства) зависит не от факта его назначения или названия должности, и даже не в силу перечисления его полномочий в Положении о филиале (представительстве), а исключительно от наличия доверенности от руководителя юридического лица. Говоря иными словами, действия руководителя обособленного подразделения (филиала, представительства), ничем не отличаются от действий иного представителя Общества, у которого есть доверенность с аналогичными полномочиями.

В Информационном письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 мая 1998 г. № 34 прямо предусмотрено, что обособленное подразделение, не являющееся юридическим лицом, может предъявлять иск только от имени юридического лица. К исковому заявлению, подписанному руководителем обособленного подразделения, должна быть приложена доверенность (или ее копия) юридического лица, подтверждающая полномочия на подписание искового заявления от имени юридического лица.

Не менее важным является вопрос об оформлении отдельного банковского счета для обособленного подразделения (филиала, представительства). В Инструкции Банка России от 14.09.2006 № 28-И прямо указано о возможности открытия счета юридическому лицу, но для «совершения операций» филиалом или представительством. Исходя из данной инструкции, следует, что счет открывается для самой организации.

Что касается отдельного наименования, то обособленное подразделение (филиал, представительство) может его иметь, хотя это совсем не обязательно (законом

подобной обязанности не предусмотрено).

## **Порядок создания филиалов и представительств.**

В первую очередь необходимо принять решение о создании филиала и представительства. Данное решение принимается общим собранием участников юридического лица, оно должно быть оформлено протоколом или решением (в случае, если в обществе один участник).

Решение о создании филиала (представительства) может быть также принято советом директоров. Такая возможность должна быть предусмотрена в уставе. Тем не менее, даже если такая возможность в уставе предусмотрена, мы рекомендуем оформить создание филиала одним решением (протоколом) - общего собрания участников. И в нем отразить создание филиала, а также принятие решения о внесении изменений в устав. Дело в том, что создание филиала (представительства) предполагает внесение изменений в устав. Решение о внесении изменений в устав полномочно принимать только общее собрание участников общества.

## **Внесение изменений в устав.**

Согласно статье 55 Гражданского кодекса РФ, в устав необходимо внести «сведения» о филиале (представительстве). Какие именно сведения - закон умалчивает, однако, учитывая сложившуюся практику, в большинстве случаев все ограничивается адресом филиала (представительства) и его наименованием (в случае, если таковое присвоено).

## **Положение о филиале, представительстве**

Срок утверждения Положения отсутствует, но будет проще и удобнее, если такое решение принимается одновременно с решением о создании филиала или представительства (т.е. в том же Протоколе).

Положение о филиале (представительстве) можно расценивать как внутренний документ организации. Полномочие по утверждению Положения о филиале (представительстве) возлагается на общее собрание участников или совет

директоров (если данный орган предусмотрен уставом организации).

Итак, для регистрации филиала (представительства) в ЕГРЮЛ с внесением изменений в устав юридического лица в регистрирующий отдел ИФНС (по основному месту нахождения общества) необходимо подать следующие документы:

протокол собрания (решение участника) в котором принимается

два решения:

а) о создании филиала (представительства);

б) о внесении изменений в устав;

2) заявление 13001 с приложением на создаваемый филиал или представительство (в форме 13001 это лист «Д»);

3) изменения к уставу (утвержденные протоколом и предусматривающие сведения о филиале, представительстве) в двух экземплярах.

С 1 июля 2011 года изменения к уставу необходимо подавать в двух экземплярах. После регистрации налоговый орган выдаст вам второй экземпляр изменений с соответствующей отметкой.

Постановка филиала или представительства на налоговый учет производится налоговыми органами самостоятельно на основании данных в ЕГРЮЛ в порядке меж инспекционного обмена.

## **Постановка на налоговый учет.**

В налоговый орган подается Сообщение по форме С-09-3-1. К данному сообщению ни Приказ, ни какие-либо иные документы не прикладываются.

Сообщение должно быть подано не позднее 1 месяца с момента создания обособленного подразделения. Сообщение подается ИФНС по месту нахождения организации (головного офиса юридического лица).

Нарушение установленного Налоговым кодексом РФ срока подачи заявления грозит налогоплательщику штрафом в размере 10 000 руб. (п. 1 ст. 116 НК РФ).

## **Налогообложение филиалов и представительств.**

В соответствии с недавно принятым Налоговым кодексом (4.1) филиалы и представительства российских организаций перестали быть самостоятельными налогоплательщиками, в отличие от них, филиалы иностранных фирм и некоммерческих организаций признаны Налоговым кодексом субъектами налогового права. Филиалы и представительства выполняют обязанности учредивших их юридических лиц по уплате налогов и сборов на той территории, на которой эти обособленные подразделения осуществляют функции создавших их организаций .

Фактически филиалам и иным обособленным подразделениям организаций придан статус налогового представительства. Статья 27 НК дает определение законного представителя налогоплательщика-организации. Ими признаются лица, уполномоченные представлять указанную организацию на основании закона или ее учредительных документов. Таким образом, статусом законного представителя налогоплательщика-организации обладают также руководители филиалов и иных обособленных подразделений российских организаций в отношениях с налоговым органом

Механизм выполнения филиалами и представительствами обязанностей организаций по уплате налогов и сборов должен быть определен во второй части Налогового кодекса применительно к конкретным налогам и сборам . До введения в действие второй части Налогового кодекса обязанности по уплате налогов и сборов по месту нахождения филиалов и представительств организации осуществляют в порядке, установленном соответствующим законодательным или иным нормативным актом о конкретном налоге или сборе.

## **Избежание двойного налогообложения**

Открытие филиалов и представительств за границей российскими юридическими лицами и создание филиалов иностранных юридических лиц в России породили проблему двойного налогообложения. В соответствии с законодательством многих стран налогообложению подлежат доходы коммерческих организаций не в зависимости от того места, где они были заработаны, а по месту регистрации юридического лица. При этом государство взимает налоги и с филиалов



иностранных юридических лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность на их территории.

Единственный способ избежать двойного налогообложения - заключение двухстороннего договора, в соответствии с которым, прибыль, получаемая филиалом за рубежом, облагается налогом того государства, на территории которого он осуществляет свою хозяйственную деятельность;

другое государство, подписавшее договор, не вправе облагать налогом прибыль юридического лица, полученную от деятельности филиала в государстве - участнике соглашения об избежании двойного налогообложения.

Постановлением Правительства РФ N 352 от 28. 05. 92. Была утверждена российская типовая модель соглашения об избежании двойного налогообложения доходов и имущества

## **Положение о филиалах иностранных юридических лиц, созданных на территории РФ.**

Головные организации, филиалы которых созданы на территории Российской Федерации до вступления в силу настоящего Федерального закона, обязаны:

привести положения о филиалах иностранных юридических лиц в соответствие с настоящим Федеральным законом в течение шести месяцев со дня вступления его в силу;

провести аккредитацию филиалов иностранных юридических лиц в течение одного года со дня вступления в силу настоящего Федерального закона. (ст. 27).

## **Правовой статус филиалов иностранных компаний.**

Этот статус определен в ФЗ "Об иностранных инвестициях в РФ"

от 9 .07 .99 . Филиал иностранного юридического лица, созданный на территории Российской Федерации, выполняет часть функций или все функции, включая функции представительства, от имени создавшего его иностранного юридического лица (далее - головная организация) при условии, что цели создания и

деятельность головной организации имеют коммерческий характер и головная организация несет непосредственную имущественную ответственность по принятым ею в связи с ведением указанной деятельности на территории Российской Федерации обязательствам.

## **Создание и ликвидация филиалов иностранных юридических лиц.**

Филиал иностранного лица создается в целях осуществления на территории России той деятельности, которую осуществляет за пределами РФ головная организация, и ликвидируется на основании решения иностранного лица - головной организации.

Государственный контроль за созданием, деятельностью и ликвидацией филиалов иностранного юридического лица осуществляется посредством его аккредитации в порядке, определяемом Правительством РФ.

Федеральный орган исполнительной власти, указанный в "статье 24" настоящего Федерального закона, осуществляет "аккредитацию" филиала иностранного юридического лица.

Филиалу иностранного юридического лица может быть отказано в аккредитации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ст. 21).

## **Требования к положению о филиале иностранного юридического лица**

Головная организация представляет в федеральный орган исполнительной власти, который занимается аккредитацией филиалов и представительств иностранных юридических лиц, положение о филиале иностранного юридического лица и другие документы, перечень и требования к содержанию которых утверждается Правительством РФ.

В положении о филиале иностранного юридического лица должны быть указаны наименование филиала и его головной организации, организационно - правовая форма головной организации, место нахождения филиала на территории РФ и юридический адрес его головной организации, цель создания и виды деятельности филиала, состав, объем и сроки вложения капитала в основные фонды филиала, порядок управления филиалом. В положение о филиале иностранного юридического лица могут быть включены другие сведения, отражающие особенности деятельности филиала иностранного юридического лица на территории РФ и не противоречащие законодательству РФ.

Оценка вложения капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица производится головной организацией на основе внутренних цен или мировых цен. Оценка вложения капитала осуществляется в валюте Российской Федерации. Величина стоимостной оценки вложения капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица должна быть указана в положении о филиале иностранного юридического лица.

Филиал иностранного юридического лица имеет право осуществлять предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации со дня его аккредитации.

Филиал иностранного юридического лица прекращает предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации со дня лишения его аккредитации ( ст. 22 ).

В Федеральном Законе "Об иностранных инвестициях" на Правительство РФ возлагается ответственность определить федеральный орган исполнительной власти, который будет ответственной за координацию привлечения иностранных инвестиций в российскую экономику. Этот же орган будет аккредитовать филиалы иностранных юридических лиц. Поскольку в настоящее время Министерство экономики РФ является федеральным органом, который организует разработку и обеспечивает реализацию государственной политики по привлечению иностранных инвестиций (в соответствии с Постановлением Правительства РФ

от 26. 08. 95 . N 844 "Об утверждении Положения о Министерстве экономики РФ"), видимо на него и будут возложены указанные функции . В настоящее время филиалы иностранных юридических лиц регистрируются в Государственной регистрационной палате при Министерстве юстиции РФ

## **Заключение.**

Подводя итоги, проделанной мною работы, хочется отметить, что сегодняшнее правовое положение филиалов и представительств наиболее адекватно, на мой взгляд, отражает сущность этих обособленных структурных подразделений. Но и в настоящее время, рассматривая правовой статус филиалов и представительств, можно отметить некоторые особенности, различия и не только между филиалами и представительствами ( что естественно, так как различна их значимость и функции), но и между различными филиалами: нормы права по разному регламентируют порядок открытия, лицензирования филиалов, филиалы иностранных юридических лиц - субъекты налогового права, а филиалы российских компаний были этого статуса лишены в новом Налоговом кодексе. Хотя такие различия носят не существенный характер, и это можно объяснить большим количеством государственных органов, регулирующих хозяйственную деятельность, а также многообразием видов экономической деятельности, каждая из которых имеет свои особенности, которые и находят свое отражение в нормативных актах.

## **Библиографический список.**

- Региональный специализированный портал «Самарский бухгалтер»  
статья «Филиал, представительство» от 23.11.2011. [sambukh.ru](http://sambukh.ru)
- Федеральный закон об иностранных инвестициях в РФ.
- Правовой сайт «КонсультантПлюс» [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)
- Информационно-правовой портал «ГАРАНТ» [base.garant.ru](http://base.garant.ru)