

НОВОСТИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Недвижимость и строительство

- Усовершенствование процедуры регистрации недвижимости и прав на нее
- Главное в новом проекте закона о рынке земель
- Изменения относительно регистрации прав на недвижимость
- Принятые Верховной Радой изменения в Жилищный кодекс ветированы Президентом Украины
- Усиление контроля над заключением договоров залога и ипотеки земельных участков
- Новая Методика нормативной денежной оценки земель сельскохозяйственного назначения
- Парламент продлил мораторий относительно отчуждения земель сельскохозяйственного назначения

Банковское и финансовое право

- Верховная Рада Украины приняла за основу проект Закона «О системе гарантирования вкладов физических лиц»
- Разъяснения относительно применения международных стандартов финансовой отчетности
- Принят Порядок относительно проведения операций купли-продажи иностранной валюты на условиях «своп»

Фондовые рынки / Инвестиции

- В Украине открылось «единое окно» для инвесторов
- Изменения относительно эмиссии облигаций внутренних государственных займов
- Изменения относительно эмиссии облигаций внутренних государственных займов

Корпоративное право / M&A

- С 01 января вводится ответственность за нарушения в сфере защиты персональных данных
- Разъяснение Минюста относительно положений Закона Украины «О защите персональных данных»
- Внесены изменения относительно порядка получения лицензии
- Изменения требований относительно осуществления сделок M&A
- Разъяснения ВХСУ относительно позиции ВСУ по практике применения некоторых норм законодательства

Антимонопольное право

- Расширение полномочий Антимонопольного комитета Украины

Судебная практика

- Уплата судебного сбора с помощью онлайн квитанции
- Информационное письмо ВХСУ относительно правовых позиций, изложенных Верховным судом Украины в постановлениях, принятых по результатам пересмотра судебных решений
- Европейский суд по правам человека утвердил право «специалиста в отрасли права», который не имеет адвокатского свидетельства, выступать защитником в уголовном процессе
- Изменения относительно правового статуса членов Высшей квалификационной комиссии судей Украины
- Новый порядок осуществления судопроизводства

Трудовое право

- Регулирование въезда и пребывания иностранцев на территории Украины
- Ратифицирована Конвенция Международной организации труда о безопасности и гигиене труда и производственной среде
- Утвержден новый Порядок расследования и ведения учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний и аварий на производстве

- О внесении изменений в Порядок предоставления дотации работодателю за счет средств Фонда социальной защиты инвалидов на создание специальных рабочих мест для инвалидов, зарегистрированных в государственной службе занятости

Налоговое право

- Изменения в Налоговый кодекс
- Подзаконные акты, вступившие в силу в конце года

Здравоохранение и фармацевтика

- Ограничение рекламы лекарственных средств
- Президент подписал Закон, расширяющий перечень лекарственных средств, которые могут ввозиться в Украину без регистрации
- Применения стандартов относительно сертификации серии на лекарственные средства
- Вступают в силу новые Лицензионные условия ведения хозяйственной деятельности по производству лекарственных средств, оптовой, розничной торговле лекарственными средствами

Энергетика

- Действие Киотского протокола продлили на 5 лет
- В первом чтении принят проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины (относительно проведения работ по определению энергопотенциала)
- Срок продажи энергокомпаний продлен до конца 2012

Государственно-частное партнерство

- Изменения относительно стимулирования инвестиций в отечественную экономику
- Новая процедура установления тарифов на жилищно-коммунальные услуги

НЕДВИЖИМОСТЬ И СТРОИТЕЛЬСТВО

Усовершенствование процедуры регистрации недвижимости и прав на нее

— 29 ноября 2011 г. Президент Украины поручил Кабинету Министров до 30.01.12 г. подготовить законопроект о внесении изменений в некоторые законодательные акты с целью усовершенствования процедуры проведения государственной регистрации земельных участков, другого недвижимого имущества и прав на них.

Так, предлагается упростить процедуру государственной регистрации земельных участков и прав на них путем устранения дублирования подачи необходимых документов для первичной регистрации в Государственном земельном кадастре и Государственном реестре прав на недвижимое имущество. Реестр прав на недвижимое имущество и их обременений будет вести Государственная регистрационная служба (Укргосреестр), тогда как земельный кадастр ведет Государственное агентство земельных ресурсов (Госземагентство). При этом существенная часть сведений реестра прав на недвижимость при первичной регистрации будет дублироваться в земельном кадастре (последующий переход прав на земельные участки будет регистрироваться только в Укргосреестре).

Также предлагается предоставить нотариусам право подавать заявления на регистрацию прав на объекты недвижимости на основании письменного согласия приобретателя объекта недвижимого имущества (в частности, при удостоверении сделок или при наследовании). Такое расширение функций нотариусов облегчит жизнь приобретателей прав на недвижимое имущество, создавая для них в лице нотариуса некое подобие «единого окна» по новой процедуре госрегистрации.

Главное в новом проекте закона о рынке земель

Новое:

- Отмена моратория на продажу земель сельскохозяйственного назначения (ЗСН) перенесена на 01.01.2013.

- Покупатели ЗСН - граждане Украины, государство в лице Государственного земельного банка (ГЗБ) и территориальные общины в лице органов местного самоуправления. Иностранцы, апатриды и юридические лица таких прав лишены.
- Максимальная площадь земельных участков для ведения товарного сельскохозяйственного производства (ЗТСП) в собственности одного лица не может превышать 100 га (включая связанных лиц и совместную собственность).
- Ограничения на аренду ЗТСП – 6000 га в одном районе и не более 5% площади сельхозугодий в области для одного лица (с учетом связанных лиц).
- Преимущественное право покупки ЗСН только у собственников смежных участков и совладельцев отчуждаемого участка. Государство и арендаторы потеряли такое право.
- Переход права собственности на ЗСН не прекращает право пользования. К новому собственнику переходят права и обязанности арендодателя по договору аренды.
- Только ГЗБ может быть залогодержателем ЗСТП и фермерского хозяйства.
- Определен срок и перечень документов на согласование продажи не с/х земель юрлицам с иностранным элементом.

Сохранены:

- Десятилетний мораторий на изменение целевого назначения ЗСН, приобретенных из государственной и коммунальной собственности;
- Драконовские пошлины на отчуждение ЗСН в первые 5 лет после покупки;
- Обязанность покупателя ЗТСП предоставить декларацию об источниках средств;
- Ничтожность сделок по приобретению ЗТСП в собственность без предварительного получения разрешения АМКУ на концентрацию, если она требуется по закону.

Изменения относительно регистрации прав на недвижимость

— Верховная Рада Украины приняла Закон Украины «О внесении изменений в некоторые законы Украины относительно обеспечения реализации прав на недвижимое имущество и их обременений при их государственной регистрации», который вступает в силу с 31 декабря 2011 г. Данным Законом перенесено на 01.01.2013 г. вступление в силу норм об изменении порядка государственной регистрации прав на недвижимое имущество и закона «О Государственном земельном кадастре».

Новый регистратор (Укргосреестр) объективно не был готов к началу работы по новым правилам как с точки зрения нормативного, материального и функционального обеспечения, так и с точки зрения опыта ведения соответствующих реестров. Отсрочка дает им больше времени на создание соответствующей нормативной базы и материально-технической базы, урегулирование вопросов передачи существующей базы данных и т.п.

В настоящее время регистрация прав на недвижимое имущество осуществляется в таких реестрах: Реестр прав собственности на недвижимое имущество, Реестр запретов отчуждения объектов недвижимого имущества, Государственный реестр ипотек, Государственный реестр сделок, Государственный реестр земель.

Таким образом, в течение следующего года права собственности, права пользования (сервитут, постоянное пользование) земельными участками, договоры аренды земельных участков продолжают регистрировать территориальные органы Госземагентства, а права собственности, пользования (найм, аренда) зданиями и строениями, права собственности на объекты незавершенного строительства и т.п. — соответствующие бюро технической инвентаризации.

Принятые Верховной Радой изменения в Жилищный кодекс ветоированы Президентом Украины

— Президент Украины наложил вето на изменения в Жилищный кодекс Украины, а именно внесения изменений в ст. 6. В частности, Президент Украины предложил отклонить Закон Украины «О внесении изме-

нений в ст. 6 Жилищного кодекса Украинской РСР относительно определения жилой и общей площадей объекта жилой недвижимости».

Позиция Президента Украина основана на том, что при условии внедрения понятия «жилая площадь», предусмотренного данным Законом, налогоплательщики в связи с принятием соответствующих изменений в Налоговый кодекс Украины относительно налогообложения жилой недвижимости, имеющие одинаковые по общей площади квартиры и дома и приблизительно одинаковый уровень платежеспособности, будут платить разные суммы налога в зависимости от планирования объектов жилой недвижимости. Также стоит учесть, что имеет место факт возможности переоборудования или перепланирования жилого дома или жилого помещения.

Напомним, что согласно положениям Налогового кодекса Украины (п.п. 265.3.1 п. 265.3 ст. 265), базой налогообложения является жилая площадь объекта жилой недвижимости.

По мнению Президента Украины целесообразно определить как базу налогообложения общую площадь объекта жилой недвижимости, в связи с этим отклонить принятие изменений к Жилищному кодексу.

Усиление контроля над заключением договоров залога и ипотеки земельных участков

— Принятие парламентом закона «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно усиления контроля над заключением договоров залога и ипотеки земельных участков и прав на них», которым предусматривается обязательное наличие кадастрового номера земельного участка при передаче участка или прав на него в залог, является продолжением государственной политики по упорядочиванию отношений, связанных с гражданско-правовым оборотом земельных участков.

Ранее (в декабре 2009 года), наличие кадастрового номера земельного участка по закону стало существенным (обязательным) условием договоров, которые предусматривали переход права собственности на жилой дом, здание или сооружение, расположенные на таком земельном участке. Соответствующие изменения тогда были внесены в Гражданский и Земельный кодексы Украины.

В дальнейшем, с августа 2011 года, наличие кадастрового номера земельного участка стало обязательным и для договоров аренды земельных участков. И вот

теперь пришел черед и других вещных прав на земельные участки, в частности, права ипотеки.

В целом, эти изменения выглядят логичными и последовательными, следуют в русле изменений в процедуре регистрации прав собственности, вещных прав и обременений, способствуют стабильности гражданского оборота. Также, создается реальная возможность для предотвращения злоупотреблений и устранения проблем, связанных с отсутствием четкой привязки земельных участков-объектов ипотеки к их местонахождению в натуре (на местности).

При этом в краткосрочной перспективе нововведение вызовет определенные трудности и дополнительные затраты для собственников и пользователей земельных участков, которым ранее не были присвоены кадастровые номера.

Новая Методика нормативной денежной оценки земель несельскохозяйственного назначения

- Кабинет Министров Украины своим Постановлением от 23.11.2011 г. № 1278 утвердил Методику нормативной денежной оценки земель несельскохозяйственного назначения (кроме земель населенных пунктов).

Нормативная денежная оценка осуществляется с целью определения размера земельного налога, государственной пошлины в случае обмена, наследования и дарения земельных участков согласно закону, определения размера арендной платы за земельные участки государственной и коммунальной собственности, потерь сельскохозяйственного и лесохозяйственного производства, а также во время разработки показателей и механизма экономического стимулирования рационального использования и охраны земель.

По результатам проведения нормативной денежной оценки земель в пределах района составляется техническая документация с нормативной денежной оценки земель района, которая утверждается районными советами. Результаты нормативной денежной оценки отдельного земельного участка оформляются и выдаются территориальным органом Госземагенства как извлечение из технической документации с нормативной денежной оценки земель района.

Стоит отметить, что положения данного Постановления КМУ вступают в силу лишь с 01 января 2013 г.

Парламент продлил мораторий относительно отчуждения земель сельскохозяйственного назначения

- Законом Украины «О внесении изменений в раздел X «Переходные положения» Земельного кодекса Украины» относительно запрета на отчуждение и изменение целевого назначения земель сельскохозяйственного производства», принятым Верховной Радой Украины 20.12.2011 г., предусмотрен запрет отчуждения и изменения целевого назначения земельных участков, предназначенных для ведения товарного сельскохозяйственного производства, личного крестьянского хозяйства, а также внесение права на земельный участок (пай) в статутные капиталы хозяйственных обществ до 01 января 2013 г.

Стоит также отметить, что новая редакция нормы предусматривает запрет относительно отчуждения земельных участков сельскохозяйственного производства до 01 января 2013 г., и не привязана к вступлению в силу законов о земельном кадастре и рынке земли, что связано со вступлением в силу разных норм указанных законов в разные сроки.

БАНКОВСКОЕ И ФИНАНСОВОЕ ПРАВО

Верховная Рада Украины приняла за основу проект Закона «О системе гарантирования вкладов физических лиц»

— Фактически законопроект предполагает создание ещё одного органа контроля для банков, наряду с НБУ. Предусматривается передача Фонду гарантирования вкладов физических лиц (ФГВФЛ) полномочий по осуществлению временной администрации проблемных банков и ликвидации неплатежеспособных банков. Вместе с тем ФГВФЛ наделяется полномочиями по принятию нормативно-правовых актов, обязательных для банков, а также по проведению проверок всех без исключения банков на предмет выполнения ими обязательств в связи с участием в системе обязательного гарантирования вкладов физических лиц и обращению к НБУ о применении к банку мер воздействия, предусмотренных ЗУ «О банках и банковской деятельности».

Законопроектом предполагается, что принятие решений о введении временной администрации в банке или о ликвидации банка будет принимать НБУ, а проводить работу по временной администрации или ликвидации банка будет ФГВФЛ. Законопроект предполагает, что в течение 3-х месяцев с момента вступления закона в силу НБУ обязан будет провести оценку состояния банков, в которых была введена временная администрация до вступления закона в силу. В случае если по результатам такой оценки НБУ примет решение об отнесении банка к категории неплатежеспособных, в таком банке будет вводиться временная администрация по правилам данного законопроекта. Процедура ликвидации банков, начатая до вступления закона в силу, должна проводиться в соответствии с законодательством, действовавшим до вступления нового закона в силу.

Важным положением законопроекта является возможность НБУ и ФГВФЛ вносить предложения по изменению нормативно-правовых актов друг друга.

Также законопроектом предполагается исключить действие ЗУ «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» на банки.

На наш взгляд, принятие отдельного закона, который будет регулировать вопросы администрирования и ликвидации проблемных банков, с учётом приоритетной защиты интересов вкладчиков – физических лиц, является положительным и обоснованным шагом. На данном этапе очень важно вернуть доверие населения к банкам, сохранив при этом баланс интересов заёмщиков и кредиторов.

На сегодня достаточно сложно оценить влияние законопроекта на банковскую сферу, но стоит отметить, что законопроект предполагает предоставление ФГВФЛ достаточно широких полномочий, и многое будет зависеть от эффективности реализации фондом этих полномочий.

Разъяснения относительно применения международных стандартов финансовой отчетности

— Общим письмом от 07.12.2011 г. Национальный банк Украины, Министерство финансов Украины и Государственная служба статистики Украины разъяснили порядок применения международных стандартов финансовой отчетности (далее – МСФО).

В частности, Письмом предусмотрено, что применение с 01.01.2012 г. МСФО и консолидированной финансовой отчетности является обязательным для публичных акционерных обществ, банков и страховщиков. Другие предприятия (субъекты хозяйственной деятельности, кроме бюджетных учреждений), которые самостоятельно определили целесообразность применения международных стандартов, применяют их добровольно.

Предприятия, которые ведут хозяйственную деятельность за видами, перечень которых определяется Кабинетом Министров Украины (КМУ), составляют финансовую и консолидированную финансовую отчетность, начиная с даты, определенной Постановлением КМУ от 30.11.2011 г. № 1223 «О внесении

изменений в Порядок предоставления финансовой отчетности».

Стоит отметить, что финансовую отчетность и консолидированную финансовую отчетность за 2011 год предприятия составляют в соответствии с национальными положениями (стандартами) бухгалтерского учета, а банки составляют в соответствии с нормативно-правовыми актами Национального банка Украины.

Кроме того, важным вопросом является дата перехода на МСФО. Предприятия имеют право выбрать дату перехода на МСФО: или с 01.01.2011 г. или с 01.01.2012 г. Однако для банков дата перехода устанавливается с 01.01.2011 г.

Письмом также предусмотрены особенности составления финансовой отчетности и консолидированной финансовой отчетности за МСФО в первые отчетные периоды; информация, которая указывается в финансовой отчетности в зависимости от даты перехода на МСФО и другие вопросы относительно порядка применения международных стандартов.

Принят Порядок относительно проведения операций купли-продажи иностранной валюты на условиях «своп»

- Национальным банком Украины (НБУ) принят Порядок проведения НБУ операций купли-продажи иностранной валюты на условиях «своп» с банками, утвержденный Постановлением Правления НБУ от 05.12.2011 г. № 434. Напомним, что операции «своп» между НБУ и банком осуществляются в иностранной валюте 1-ой группы Классификатора иностранных валют и банковских металлов, утвержденного Постановлением Правления НБУ от 04.02.1998 г. № 34.

Операции «своп» между НБУ и банком осуществляются при условии заключения дополнительного соглашения о порядке заключения соглашений «своп» к генеральному соглашению о порядке проведения операций на межбанковском валютном рынке Украины.

НБУ может принять решение о поддержании ликвидности банка путем проведения операции «своп», в случае, если банк соблюдает основные требования:

- срок деятельности – не меньше, чем один год после получения банковской лицензии и генеральной лицензии на осуществление валютных операций;
- имеет генеральную лицензию на осуществление валютных операций, которая предусматривает осуществление банком торговли иностранной валютой на валютном рынке Украины;
- осуществляет своевременное погашение полученных от НБУ кредитов и уплату процентов за пользование ими.

Банк, который имеет право осуществить операцию «своп» с НБУ, подает заявку на участие в операции «своп». В свою очередь НБУ рассматривает поданные заявки и удовлетворяет те заявки, которые соответствуют требованиям данного Порядка.

Стоит отметить, что НБУ имеет право досрочно прекратить операции «своп» с банком на условиях, определенных Генеральным соглашением о порядке проведения операций на межбанковском валютном рынке Украины. В частности, в случае нарушения банком установленных экономических нормативов и проведения им рискованной деятельности, нарушения им валютного законодательства, нарушения законодательства по предупреждению и противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма, проведения банком сомнительных операций, невыполнение им своих обязательств по соглашениям, заключенным с НБУ.

Операция «своп» прекращается с даты зачисления полного объема средств на счета НБУ и банка соответственно с условиями проведения операции «своп».

ФОНДОВЫЕ РЫНКИ / ИНВЕСТИЦИИ

В Украине открылось «единое окно» для инвесторов

— 11 ноября 2010 г. Президент Украины Виктор Янукович подписал Закон «О подготовке и реализации инвестиционных проектов по принципу «единого окна», который был принят 21 октября 2010 г. и вступает в силу с 1 января 2012 г. Закон определяет правовые и организационные принципы отношений, связанных с подготовкой и реализацией инвестиционных проектов по принципу «единого окна». Согласно положениям Закона, принцип «единого окна» - это способ взаимодействия уполномоченного органа и субъекта инвестиционной деятельности с целью подготовки и выдачи пакета документов, который дает право на реализацию инвестиционного проекта. В нем указывается, что действие данного закона распространяется на центральный орган исполнительной власти в сфере инвестиционной деятельности, уполномоченные органы и заявителей.

Центральным органом исполнительной власти в сфере инвестиционной деятельности является Государственное агентство Украины по инвестициям и развитию национальных проектов. С 1 декабря 2011 г. InvestUkraine как специальное подразделение Агентства предоставляет высококвалифицированные услуги инвесторам через механизм «единого инвестиционного окна». Таким образом, окно открыли на месяц раньше определенного срока.

Цель проекта – упростить процедуру получения инвестором разрешительных документов. «Единое окно» позволит сократить срок получения документов с 2-х лет до 6-9 месяцев. InvestUkraine использует практическую модель для процесса инвестирования, которая состоит из 7 шагов: обработка запроса, анализ рынка, инвестиционные предложения, визиты на места, структурирование сделки, запуск проекта и постинвестиционная поддержка. То есть, это будет бесплатная помощь в получении всех необходимых разрешений для начала нового бизнеса, а именно: информационные, аналитические, юридические услуги, поддержка в организации визитов, услуги по подбору площадей для инвестиций, помощь во взаимодействии с местными властями. Уже в 2012 году ожидается привлечь до 2 млрд. евро прямых иностранных инвестиций через «единое окно».

Механизм «единого окна» уже успешно применяется в Сумской, Львовской и Черкасской областях.

Изменения относительно эмиссии облигаций внутренних государственных займов

— Вступил в силу Закон Украины «О внесении изменений в статью 10 Закона Украины «О ценных бумагах и фондовом рынке» от 09.12.2011 г. № 4093-VI, согласно которому номинальная стоимость облигаций внутренних государственных займов Украины может быть выражена в иностранной валюте. Кроме того, Закон также предусматривает, что продажа облигаций внутренних государственных займов Украины осуществляется в национальной или иностранной валюте, а продажа облигаций внешних государственных займов Украины – в валюте задолженности.

Принятие данного Закона позволит осуществлять эмиссии облигаций внутренних государственных займов Украины в иностранной валюте и проводить более эффективную долговую политику.

Создание Национальной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку

— Президент Украины своим Указом № 1061/2011 «О ликвидации Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку» от 23.11.2011 г. ликвидировал Государственную комиссию по ценным бумагам и фондовому рынку. Своим указом № 1063/2011 «О Национальной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку» Президент создал Национальную комиссию по ценным бумагам и фондовому рынку (далее – НКЦБФР) и утвердил положение о ней.

Такая трансформация была обусловлена принятием Закона Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно национальных комиссий, осуществляющих государственное регулирование естественных монополий, в сфере связи и информатизации, рынков ценных бумаг и финансовых услуг» № 3610-VI от 07.07.2011 г.

НКЦБФР согласно Закону должна состоять из Председателя и 6 членов комиссии. Назначает и увольняет

Председателя и членов НКЦБФР Президент Украины на срок 6 лет (не более 2 сроков подряд).

Утвержденное положение о НКЦБФР содержит очень детальный перечень полномочий, включая полномочия по утверждению определенных порядков для акционерных обществ (порядок раскрытия информации по международным стандартам финансовой отчетности, порядок регистрации акционерного общества с 1 участником, порядок создания

акционерного общества в результате реорганизации, порядок увеличения/уменьшения уставного капитала, порядок аннулирования выкупленных обществом акций и другие).

Также, что очень позитивно, прямо установлено, что НКЦБФР разъясняет порядок применения законодательства о ценных бумагах и акционерных обществах, и дает толкования своих норм.

КОРПОРАТИВНОЕ

ПРАВО / M&A

С 01 января вводится ответственность за нарушения в сфере защиты персональных данных

— Напомним, что с 01.01.2011 г. вступил в силу Закон Украины «О защите персональных данных» от 01.06.2010 г. № 2297-VI (далее – Закон о защите персональных данных), который предусматривает обязанность относительно обеспечения защиты конфиденциальных данных и личной информации физических лиц от незаконной и необоснованной их обработки.

Основными требованиями Закона о защите персональных данных являются необходимость регистрации всех баз персональных данных в Государственной службе Украины по вопросам защиты персональных данных, а также необходимость утверждения и соблюдения порядка обработки персональных данных и получения согласия от физического лица на обработку его персональных данных.

В свою очередь нарушение законодательства о защите персональных данных влечет за собой ответственность, предусмотренную законом.

Следует отметить, что с 01 января 2012 г. вступает в силу Закон Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно усиления ответственности за нарушения законодательства о защите персональных данных» от

02.06.2011 г. № 3454-VI. Согласно положениям данного Закона вводятся изменения в Кодекс об административных правонарушениях и Уголовный кодекс Украины. В частности, административная ответственность вводится за следующие деяния:

- неуведомление или несвоевременное уведомление субъекта персональных данных о его правах, целях сбора персональных данных и лицах, которым эти данные передаются;
- неуведомление или несвоевременное уведомление Государственной службы по вопросам защиты персональных данных об изменении сведений, которые подаются для государственной регистрации баз персональных данных;
- уклонение от государственной регистрации баз персональных данных;
- несоблюдение порядка защиты персональных данных, что привело к незаконному доступу к ним;
- невыполнение законных требований Государственной службы по вопросам защиты персональных данных относительно устранения нарушений законодательства о защите персональных данных.

Размер штрафов за указанные нарушения варьируется от 100 до 1000 необлагаемых налогом минимумов доходов граждан (1700-17000 грн.).

Изменения в Уголовный кодекс Украины предполагают ответственность за незаконный сбор, хранение, использование, уничтожение, распространение и изменение конфиденциальной информации о физическом лице, которой по сути являются любые персональные данные физического лица.

Наказание:

- штраф от 500 до 1000 необлагаемых налогом минимумов доходов граждан (8500-17000 грн.) или
- исправительные работы на срок до 2 лет; или
- арест на срок до 6 месяцев; или
- ограничение свободы на срок до 3 лет.

Согласно положениям Закона о защите персональных данных контроль над соблюдением законодательства о защите персональных данных в рамках полномочий, предусмотренных законом, осуществляют Государственная служба Украины по вопросам защиты персональных данных, а также другие органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Согласно позиции и разъяснениям Государственной службы Украины по вопросам защиты персональных данных уклонением от государственной регистрации баз персональных данных не считается факт подачи владельцем базы персональных данных заявления о регистрации баз персональных данных в Государственную службу Украины по вопросам защиты персональных данных до 01 января 2012 г. В соответствии с предоставленными Государственной службе Украины по вопросам защиты персональных данных полномочиями будут осуществляться проверки владельцев баз персональных данных. На сегодняшний день разработан проект приказа Министерства юстиции Украины «Об утверждении Положения о порядке осуществления Государственной службой Украины по вопросам защиты персональных данных государственного контроля над соблюдением законодательства о защите персональных данных», который находится на общественном обсуждении.

Разъяснение Минюста относительно положений Закона Украины

«О защите персональных данных»

- 21 декабря 2011 г. на официальном сайте Министерства юстиции было опубликовано разъяснение Минюста относительно Закона Украины «О защите персональных данных» (далее – Закон).

Согласно позиции Минюста документы нотариального делопроизводства и архив нотариуса, предусмотренные ст. 14 ЗУ «О нотариате», не являются базами персональных данных в понимании Закона. При этом аргументация такого заключения отсутствует. Согласно ч. 5 ст. 14 ЗУ «О нотариате» документы нотариального делопроизводства и архив нотариуса являются собственностью государства и находятся во владении и пользовании частного нотариуса. В силу ст. 2-1 того же закона «О нотариате» именно Минюст является органом, который осуществляет контроль над организацией нотариата в Украине. Очевидно, что именно Минюст является органом государственной власти, который реализовывает права и обязанности государства как собственника документов нотариального делопроизводства и архива нотариуса. В таком случае, если исходить из того, что владельцем базы персональных данных должно являться именно лицо, которое является собственником документов, содержащих персональные данные, из которых состоит база персональных данных, то Минюст должен быть владельцем баз персональных данных, находящихся во владении нотариусов.

При этом Минюст почему-то обходит своим вниманием вопрос, а может ли в принципе частный нотариус или адвокат быть владельцем или распорядителем базы персональных данных. Как видно из заключения у Минюста нет сомнений в том, что может. Однако, если обратиться к ст. 4 Закона «О защите персональных данных», то в ней можно прочесть, что владельцем или распорядителем базы персональных данных могут быть только предприятия, учреждения, организации, органы государственной власти и местного самоуправления, а также физические лица – предприниматели. Таким образом, ни нотариусы, ни адвокаты не могут быть владельцами или распорядителями баз персональных данных, поскольку не вхо-

дят в перечень лиц, закреплённый Законом (согласно действующему законодательству адвокаты и нотариусы не являются физическими лицами – предпринимателями).

Отдельно стоит также упомянуть вывод Минюста о том, что «в случае, если физические лица – предприниматели заключают договора выполнения работ или предоставления услуг с физическими лицами, такие договора также не являются базой персональных данных и не подлежат государственной регистрации». Понятно, что сам по себе договор базой персональных данных не является (исходя из определения базы, приведённого в Законе). То есть чисто с формальной точки зрения к этому выводу придаться сложно. Однако нам представляется, что Минюст имел в виду, что даже упорядоченная совокупность таких договоров, содержащих персональные данные физических лиц, не является базой персональных данных. Понять аргументацию такого заключения достаточно сложно, поскольку она не приведена, а из Закона следует обратное. При этом возникает вопрос, почему ничего сказано про случаи заключения таких договоров юридическими лицами с гражданами. Ведь в данном случае разницы между физическим лицом – предпринимателем и юридическим лицом нет.

Особого внимания заслуживает вывод Минюста о том, кто может являться распорядителем базы персональных данных. Так, в силу Закона, на что Минюст ссылается в своём заключении, распорядителем базы персональных данных может быть физическое или юридическое лицо, которому владельцем базы персональных данных или законом предоставлено право обрабатывать эти данные.

При этом Минюстом приводится пример, согласно которому филиал или представительство юридического лица является распорядителем базы персональных данных этого юридического лица. Такой пример на сайте Минюста вызывает недоумение, поскольку согласно ст. 95 Гражданского кодекса Украины филиалы и представительства не являются юридическими лицами. Мы предполагали, что сотрудники Минюста должны быть об этом осведомлены.

На наш взгляд, Закон «О защите персональных данных» в нынешней редакции требует немедленной доработки с привлечением квалифицированных юристов, поскольку его влияние на общество слишком велико. И если даже Министерство юстиции спустя год с момента вступления Закона в силу не смогло разобраться во всех его тонкостях, то что тогда можно говорить о простых гражданах. Им можно только посочувствовать.

На сегодня ситуация настолько накалилась, что народные депутаты всё же обратили на неё внимание и внесли в течение двух дней два законопроекта, которые предлагают перенести срок вступления в силу изменений в Уголовный кодекс Украины и Кодекс Украины об административных правонарушениях. Так, законопроектом № 9624 от 20.12.2011 г. предлагается отложить вступление в силу дополнений в Уголовный кодекс Украины и Кодекс Украины об административных правонарушениях до 1 июля 2012 г. Второй законопроект № 9624-1 от 21.12.2011 г. предполагает вступление в силу изменений в Уголовный кодекс Украины и Кодекс Украины об административных правонарушениях через 6 месяцев после утверждения и введения в действие Порядка обработки персональных данных (скорее всего имеется в виду Типовой порядок, который, согласно Закону «О защите персональных данных» должен быть утверждён Государственной службой по вопросам защиты персональных данных).

На наш взгляд положения второго законопроекта более обоснованные.

Внесены изменения относительно порядка получения лицензии

- 22 декабря 2011 г. Верховная Рада Украины приняла законопроект № 9022 «О внесении изменений в некоторые законы Украины», которым из числа документов, которые необходимо представить органу лицензирования для получения лицензии, исключила выписку из Единого государственного реестра юридических лиц и физических лиц – предпринимателей. Законопроектом устанавливается, что в свободном доступе должны быть сведения, необходимые для выдачи документов разрешительного характера и лицензий, в частности, о наличии в реестре записи о государственной регистрации прекращения зарегистрированного лица или о пребывании зарегистрированного лица в состоянии прекращения.

Таким образом, упростится процедура получения лицензии, так как орган лицензирования будет самостоятельно получать все необходимые данные в реестре, а заявитель будет освобожден от необходимости получать выписку (которая, к тому же, получается в более сложном порядке, чем извлечение из реестра).

Изменения требований относительно осуществления сделок M&A

— 08 января 2012 г. вступят в силу положения Закона Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно регулирования рынков финансовых услуг» от 02.06.2011 г. № 3462-VI.

Согласно нововведениям юридическое или физическое лицо, которое намерено приобрести существенное участие в финансовом учреждении или увеличить его таким образом, что указанное лицо будет прямо или косвенно владеть или контролировать 10, 25, 50 и 75 процентами уставного (складочного) капитала такого финансового учреждения или права голоса приобретенных акций (долей) в органах финансового учреждения фондового рынка, обязано получить письменное согласование Национальной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку (НКЦБФР), если иное не предусмотрено законами по вопросам регулирования некоторых рынков финансовых услуг.

Следует отметить, что согласно Закону существенным участием является прямое или косвенное, самостоятельное или совместное с другими лицами владение 10 и больше процентами уставного (складочного) капитала или права голоса приобретенных акций (долей) юридических лиц или независимая от формального владения возможность существенного влияния на руководство или деятельность юридического лица.

Для получения указанного согласования соответствующее юридическое или физическое лицо подает в НКЦБФР информацию, предусмотренную нормативно-правовыми актами данного органа, в частности информацию о собственном финансовом состоянии и о деловой репутации, а также о структуре собственности (для юридического лица). Финансовым состоянием согласно Закону является совокупность показателей, которые отображают реальные и потенциальные финансовые возможности, в том числе уровень ликвидности, платежеспособности и финансовой стойкости, обеспеченности собственными оборотными средствами (собственным капиталом) и их эффективного использования, а также оценка способности заявителя в будущем оказывать в случае необходимости дополнительную финансовую поддержку финансовому учреждению.

Разъяснения ВХСУ относительно позиции ВСУ по практике применения некоторых норм законодательства

— Своим письмом № 01-06/1642/2011 от 24.11.2011 г. ВХСУ изложил правовые позиции ВСУ по практике применения некоторых норм законодательства, касающихся, в том числе, корпоративных отношений. В целом, можно отметить, что высказанные позиции являются во многом очевидными.

Так, уточняется, что заявление участника ООО про выход из общества должно быть нотариально удостоверено. Подача же заявления в простой письменной форме не является надлежащим порядком уведомления общества, поэтому такое заявление не может быть основанием для принятия общим собранием решения об исключении участника из общества, проведении соответствующих выплат и внесении изменений в учредительные документы. Исходя из аргументации ВСУ (ссылки на правила осуществления нотариальных действий), в обязательном порядке нотариально удостоверяется только заявление физического лица-участника.

Также, в связи с прямыми ссылками на это в законодательстве, ВХСУ перечислил основания для признания решений общего собрания ООО недействительными:

- 1) принятие решения при отсутствии кворума для проведения собрания или принятия решений;
- 2) несоблюдение требований закона и устава общества во время созыва и проведения собрания, что привело к нарушению прав и законных интересов его участников. В данном случае ВСУ применил неудачную обобщающую формулировку, т.к. исходя из актуальной судебной практики, суд должен был бы исследовать, повлияла бы явка неуведомленных участников на принятие решения. Косвенно это подтверждается тем, что в решении ВСУ, на которое идет ссылка в письме, речь идет о неуведомлении участников, владеющих более 50% голосов и о принятии решения без кворума.

Отметим, что в решении ВХСУ, в пересмотре которого отказал ВСУ, была указана и третья причина признания решений общего собрания ООО недействительным – принятие решения по вопросам, не

включенным в повестку дня общего собрания участников. Согласно Закону Украины «О хозяйственных обществах», по вопросам, не включенным в повестку дня, решения может приниматься только при согласии всех участников, присутствующих на собрании.

Важным с точки зрения регулирования полномочий исполнительного органа стоит назвать замечание ВХСУ о том, что в отношениях с третьими лицами ограничения полномочий относительно представительства юридического лица не имеет юридической силы, кроме случаев, когда юридическое лицо докажет, что третье лицо знало или по всем обстоятельствам не могло не знать о таких ограничениях (что и предусмотрено ст. 92 Гражданского кодекса). ВСУ разграничивает в данном контексте корпоративный спор между обществом и его исполнительным органом (в случае превышения ним своих полномочий) и гражданско-правовой спор о признании договора недействительным. Таким образом (как рассмотрено в примере решения ВСУ), если решение общего собрания о назначении директора было нелигитимным, но на момент заключения договора контрагент не знал

и не мог знать об этом, то подписанные директором от имени общества договора не могут быть признаны недействительными на том основании, что в дальнейшем суд признает решение собрания о назначении директора недействительным.

Отдельно ВХСУ обращает внимание и на то, что при принятии решения о реорганизации АО необходимо соблюсти требования Закона Украины «О хозяйственных обществах» и Порядка отмены регистрации выпусков акций и аннулирования свидетельств о регистрации выпусков акций. В противном случае решение о реорганизации будет незаконным.

Отметим, что ВСУ определил, что участники хозяйственного общества не вправе обращаться в суд с целью защиты прав и интересов других участников хозяйственного общества и самого общества (вне отношений представительства), а также обосновывать свои требования нарушением прав других участников общества. Таким образом, если общество или сам участник, права которого нарушены, не хочет обращаться в суд, сделать это за него другой участник не может.

АНТИМОНОПОЛЬНОЕ ПРАВО

Расширение полномочий Антимонопольного комитета Украины

— 7 декабря 2011 г. на рассмотрение Верховной Рады Украины внесен законопроект № 9553 «О внесении изменений в некоторые законы Украины относительно усовершенствования мер по противодействию недобросовестной конкуренции». В частности, законопроектом предполагается внести изменения в законы Украины «Об Антимонопольном комитете Украины» и «О защите от недобросовестной конкуренции» в части наделяния Антимонопольного комитета Украины (АМКУ) полномочиями по отбору у субъектов хозяйственной деятельности в сфере торговли и услуг образцов товаров, сырья, материалов, полуфабрикатов, комплектующих изделий для проведения экспертизы.

Важно отметить, что процедура отбора указанных выше образцов применяется только с целью выявления и прекращения нарушения, предусмотренно-го статьей 15-1 Закона Украины «О защите от не-

добросовестной конкуренции» во время проведения плановых проверок или в случае обнаружения признаков данного правонарушения органами АМКУ. Порядок отбора должен быть разработан Кабинетом Министров Украины. Отбор должен осуществляться за счет средств государственного бюджета, и только в случае установления факта совершения субъектом хозяйственной деятельности правонарушения, предусмотренного статьей 15-1, такой субъект должен будет возместить указанные затраты в государственный бюджет.

В случае принятия данного законопроекта АМКУ будет иметь дополнительную возможность доступа на территорию предприятия субъекта хозяйственной деятельности, где хранятся, производятся, продаются и т.д. товары, сырье, материалы и др. В связи с этим следует усилить гарантии соблюдения прав на объекты интеллектуальной собственности. С другой стороны, имея возможность проведения соответствующей экспертизы, АМКУ сможет принимать более обоснованные решения. Однако основное беспокойство вызывает вопрос, какое учреждение будет проводить такую экспертизу, что может послужить поводом для злоупотреблений данным положением на практике.

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

Уплата судебного сбора с помощью онлайн квитанции

— Онлайн квитанция для уплаты судебного сбора, безусловно, является удобным инструментом расчета платежей, которые заявители обязаны осуществлять при обращении в суд. Значительный перечень ставок судебного сбора, который был предусмотрен в Декрете КМУ «О государственной пошлине», а теперь зафиксирован в ЗУ «О судебном сборе» от 08.07.2011 г., часто приводил к тому, что участники судебного процесса неверно его высчитывали. В результате этого, суд, установив, что судебный сбор не уплачен или уплачен не в полном объеме, оставляет заявление без движения, руководствуясь ст. 121 Гражданского процессуального кодекса Украины или возвращает соответствующее заявление заявителю согласно 63 Хозяйственного процессуального кодекса Украины. На практике такие ошибки в расчетах могут дорого стоить для заявителя и существенно усложнить защиту его законных прав.

При этом, соответствующее нововведение не решает некоторые актуальные вопросы порядка уплаты судебного сбора. Например, вышеуказанным Законом не определено отдельно ставки судебного сбора за подачу в хозяйственный суд искового заявления о защите деловой репутации физического или юридического лица. При решении данного вопроса следует руководствоваться Информационным письмом Высшего хозяйственного суда «О некоторых вопросах практики применения Закона Украины «О судебном сборе» от 21.11.2011 г. № 01-06/1625/2011. Так, при определении такой ставки следует исходить из того, что соответствующие исковые заявления имеют неимущественный характер и должны оплачиваться судебным сбором согласно подпункту 2 пункта 2 статьи 4 ЗУ «О судебном сборе». Если же в одном иском заявлении объединены требования неимущественного и имущественного характера, судебный сбор подлежит оплате по ставкам, установленным для исков как имущественного, так и неимущественного характера.

Более того, в соответствующем программном продукте имеются и некоторые технические недоработки. Например, при расчете судебного сбора при подачи апелляционной жалобы в самой квитанции предназначение платежа зафиксировано как подача иска. Вследствие этого, у суда могут возникать некоторые вопросы, но будем надеяться, что эта проблема будет вскоре решена.

Информационное письмо ВХСУ относительно правовых позиций, изложенных Верховным судом Украины в постановлениях, принятых по результатам пересмотра судебных решений

— Высший хозяйственный суд Украины обнародовал Информационное письмо от 24.11.2011 г. № 01-06/1642/2011 (далее – Информационное письмо), которое было принято в дополнение к Информационному письму Высшего хозяйственного суда Украины от 15.03.2011 г. № 01-06/249.

Информационное письмо доводит до сведения правовые позиции Верховного Суда Украины, изложенные в постановлениях, принятых по результатам пересмотра судебных решений хозяйственных судов в порядке, предусмотренном разделом XII-2 Хозяйственного процессуального кодекса Украины, и фактически представляет систематизированные по темам выдержки из соответствующих постановлений Верховного Суда Украины.

Выводы и правовые позиции, к которым пришел ВСУ, являются особенно ценными в частности потому, что ВСУ привлекается к пересмотру судебных решений по хозяйственным делам в исключительных случаях. В частности, к таким случаям относится неодинаковое применение судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права, вследствие чего приняты разные по содержанию судебные решения в подобных правоотношениях или в случае установления международным судебным учреждением, юрисдикция которого признана Украиной, нарушения Украиной международных обязательств при рассмотрении дела судом. Кроме того, для привлечения ВСУ к пересмотру судебных решений должен быть соблюден особый порядок обращения и предоставления допуска Высшим хозяйственным судом по пересмотру ВСУ соответствующих дел. Фактически ВСУ выступает арбитром для кассационной (кассационных) инстанции относительно выбора более «правильного» применения норм права в случае наличия разных вариантов применения определенной нормы права. Решение ВСУ, принятые по результатам рассмотрения заявлений о пересмотре судебных решений по мотивам неодинакового при-

менения судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права в подобных правоотношениях, является обязательным для всех субъектов властных полномочий, которые применяют в своей деятельности нормативно-правовой акт, содержащий указанную норму права, и для всех судов Украины. Суды обязаны привести свою судебную практику в соответствие с решениями ВСУ.

Тот факт, что в Информационном письме ВСУ поставил окончательную точку в решении определенных вопросов, касающихся корпоративных правоотношений является особенно важным, поскольку именно в сфере корпоративных отношений остро ощущается отсутствие четкого нормативного регулирования определенных аспектов. Отсутствие четких правил дает возможность для злоупотреблений отдельных субъектов и служит одним из сдерживающих факторов для реализации инвестиционного потенциала страны.

Те аспекты корпоративных отношений, которые были урегулированы ВСУ и которые нашли свое отражение в Информационном письме, не содержат категорических выводов, следствием которых будет изменение сложившейся практики применения определенных норм права. Это скорее попытка устранения допущенного неоправданного, альтернативного толкования определенных норм, регулирующих корпоративные отношения.

Европейский суд по правам человека утвердил право «специалиста в отрасли права», который не имеет адвокатского свидетельства, выступать защитником в уголовном процессе

— 24 ноября 2011 г. Европейский суд по правам человека (далее – Суд ЕСПЧ) обнародовал решение в деле «Загородний против Украины», которым установлено, что недопущение в уголовном процессе в качестве защитника подсудимого «специалиста в отрасли права», который не имеет адвокатского свидетельства, является нарушением права на справедливый суд, предусмотренного пунктами 1 и 3 ст.6 Конвенции о защите прав человека и основоположных свобод. При этом, суд подчеркнул, что такая ситуация является несовместимой с принципом правовой уверенности, что в свою очередь является составляющей принципа верховенства права.

Суд неоднократно отмечал, что право на справедливое судебное рассмотрение, гарантировано ст.6 § 1 Конвенции, должно толковаться в свете Преамбулы Конвенции, которая провозглашает верховенство права, при этом одним из основных аспектов верховенства права является принцип юридической уверенности.

Право на доступ к судам охватывает требование статьи 6 (1) относительно судебного процесса. Процессуальные требования сами по себе являются недостаточными для установления полного содержимого статьи 6(1); это только элементарные гарантии, такие же, как те, что отличают судебный процесс от других способов признания юридического статуса лица. Именно эти требования, в сочетании с доступом к судам являют собой суть верховенства права. Гарантии будут значить гораздо меньше, если право доступа к ним не будет составляющей частью статьи 6(1).

Так, должник заключил согласие о предоставлении правовой помощи в нарушенном против него уголовном деле с юристом, который хоть и имел собственную юридическую практику, однако не был адвокатом, в связи с чем в дальнейшем избранного жалобщиком защитника не было допущено к дальнейшему участию в уголовном деле.

Вопрос допуска в качестве защитника в уголовном процессе юриста, который не имеет адвокатского свидетельства, является достаточно проблематичным и актуальным в правозащитной деятельности. Согласно ст.59 Конституции Украины, каждый имеет право на правовую помощь и каждый является свободным в выборе защитника своих прав.

В соответствии со ст. 44 Уголовного кодекса Украины, как защитники допускаются лица, которые имеют свидетельство о праве осуществления адвокатской деятельности в Украине и другие специалисты в отрасли права, которые по закону имеют право на предоставление правовой помощи лично или по поручению юридического лица. Такие же требования относятся к защитнику свидетеля, приглашенного им для предоставления правовой помощи во время допроса или проведения других следственных действий при участии свидетеля.

Однако, несмотря на законодательно закрепленное право специалиста в отрасли права на защиту лица в уголовном процессе, правоохранительные органы часто не допускают юристов без адвокатских удостоверений к участию в уголовном деле ни в качестве защитника подозреваемого (обвиняемого, подсудимого), ни в качестве защитника свидетеля, ссылаясь при этом на ч.2 ст.59 Конституции Украины, которая устанавливает, что для обеспечения права на защиту от обвинения и предоставления правовой помощи при рассмотрении дел в судах и других государственных органах в Украине действует адвокатура.

Решением Конституционного Суда Украины от 16.11.2000 г. № 13-рп/2000 признано неконституционным положение части первой ст. 44, согласно которому ограничивается право на свободный выбор подозреваемым, обвиняемым или подсудимым как защитника своих прав, кроме адвоката, другого специалиста в отрасли права, который согласно закону имеет право на предоставление правовой помощи лично или по поручению юридического лица. В деле «Загородний против Украины» Европейский суд по правам человека ссылается именно на это решение Конституционного суда Украины. Даже после внесения соответствующих изменений в ст. 44 Уголовного процессуального кодекса Украины, на практике юристы без адвокатского свидетельства не всегда допускаются к участию в деле в качестве защитника.

Так, в указанном решении Конституционный суд Украины определил, что положения международно-правовых актов предусматривают право каждого обвиняемого защищать себя лично или через свободно выбранного им по собственному усмотрению защитника из числа юристов, которые могут предоставить эффективную правовую защиту, воспроизведены в положениях части первой ст. 59 Конституции Украины, которые закрепляют право каждого физического лица на правовую помощь и право свободного выбора защитника с целью защиты от обвинения.

Положения части второй ст. 59 Конституции Украины о том, что для обеспечения права на защиту от обвинения в Украине действует адвокатура, не может толковаться как право подозреваемого, обвиняемого и подсудимого выбирать защитником только адвоката, то есть лицо, имеющее свидетельство о праве осуществления адвокатской деятельности в соответствии с Законом Украины «Об адвокатуре» от 19 декабря 1992 г.

Таким образом, Конституционный суд Украины определил принципы гарантий права на защиту, которые закреплены в международно-правовых актах, и отображены в ст. 59 Конституции Украины. Суд растолковал, что защита подозреваемого (обвиняемого, подсудимого) не подлежит ограничению только лицами, которые являются адвокатами, а такое ограничение, безусловно, является нарушением ст. 59 Конституции Украины. При этом даже при условии существования специального закона, такое ограничение не соответствует Конституции, то есть является незаконным.

При этом, несмотря на указанное решение Конституционного суда, в 2003 году Пленум Верховного суда Украины, выносит постановление № 8 «О применении законодательства, которое обеспечивает право на защиту в уголовном судопроизводстве», которым указывает, что при решении вопроса о наличии у специалистов в отрасли права полномочий на осу-

ществление защиты в уголовном деле следует также выяснить, каким именно законом им предоставлено право участвовать в уголовном судопроизводстве как защитникам. ВСУ признает правильной практику тех судов, которые при отсутствии специального закона не допускают таких специалистов (юристов без адвокатского свидетельства) к осуществлению защиты в уголовных делах, что, по сути, нивелирует выводы Конституционного суда Украины относительно применения ст. 59 Конституции Украины, а, как известно, нормы Конституции являются нормами прямого действия.

Более того, на момент принятия названного Постановления Пленума Верховного суда Украины вступили в силу изменения в ст. 44 Уголовного процессуального кодекса Украины, которые по своей сути являются законом, в соответствии с которым в качестве защитников допускаются лица, которые имеют свидетельство о праве осуществления адвокатской деятельностью в Украине, и другие специалисты в отрасли права, которые согласно закону имеют право на предоставление правовой помощи лично или по поручению юридического лица.

При этом, по нашему мнению, положение ст. 44 Уголовного процессуального кодекса Украины «специалисты в отрасли права, которые по закону имеют право на предоставления правовой помощи» нельзя толковать как таковое, что требует принятие специального закона для возможности реализации гражданами права на защитника в лице юриста, который не является адвокатом. Право человека на защитника, конечно, не является абсолютным, однако как отметил Европейский суд по правам человека в других решениях, в том числе и относительно Украины (*Croissant v. Germany*, 25 September 1992, решение по делу «Шабельник против Украины»), такое право может быть ограничено только на основании соответствия такой необходимости интересам правосудия, например, как необходимость наличия у защитника высшего юридического образования. Решением по делу «Загородний против Украины», Европейский суд по правам человека определил, что правовая неопределенность относительно права на свободный выбор защитника в уголовном процессе, при отсутствии соответствующего специального закона является нарушением права человека на справедливый суд.

Таким образом, ЕСПЧ определил, что неправильной является позиция, согласно которой человеку, который не является адвокатом, отказывают в участии в уголовном деле в качестве защитника, ссылаясь при этом на отсутствие специального закона, который предоставлял бы ему такое право.

Согласно Закону Украины «Об исполнении решений и применении практики Европейского суда по правам человека» исполнением решения ЕСПЧ является-

ся, в числе прочего, принятие мер общего характера, которые являются мерами, направленными на устранение указанной в Решении системной проблемы и ее первопричины, в частности: внесение изменений в действующее законодательство и практику его применения; внесения изменений в административную практику.

Таким образом, надеемся, что в ближайшем будущем данная ситуация будет исправлена путем внесения изменений в действующее законодательство или хотя бы изменением уставленной правоприменительной практики.

Изменения относительно правового статуса членов Высшей квалификационной комиссии судей Украины

- Верховной Радой Украины был принят Закон Украины «О внесении изменений в Закон Украины «О судостроительстве и статусе судей» (на базе законопроекта № 9514).

Согласно нововведениям срок полномочий членов Высшей квалификационной комиссии судей Украины (ВККС Украины) был увеличен до шести лет.

Данным Законом также регулируются вопросы порядка обеспечения членов ВККС Украины в случае прекращения их полномочий на должности, с которой они были командированные и основания для прекращения полномочий членов ВККС Украины.

Стоит отметить, что вопрос относительно порядка прекращения полномочий членов ВККС Украины не был урегулирован на законодательном уровне. В свою очередь, принятие данных изменений было направлено на улучшение правового регулирования данной сферы работы членов ВККС Украины.

Новый порядок осуществления судопроизводства

- Парламентом приняты изменения относительно порядка осуществления судопроизводства (на основе законопроекта № 9535). В частности изменения коснулись порядка и сроков апелляционного, кассаци-

онного обжалования судебных решений и пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам, а также положений относительно состава суда.

Согласно положениям принятого Закона «О внесении изменений в некоторые законодательные акты (относительно улучшения порядка осуществления судопроизводства)» нормы хозяйственного и гражданского процесса дополнены положением о том, что судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой, апелляционной, кассационной инстанции, в пересмотре дела ВСУ, не может участвовать в рассмотрении заявления о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам в этом деле.

Кроме того, нормы гражданского и хозяйственного процесса дополнены положением относительно обязанности суда осуществлять привлечение к делу лиц (не являющихся сторонами в споре), если при принятии искового заявления, подготовке дела к слушанию или во время его рассмотрения будет установлено, что судебное решение может повлиять на их права и обязанности. Такие лица будут привлекаться к участию в разбирательстве дела в статусе третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

Сроки исковой давности, закрепленные Гражданским кодексом Украины, были также изменены, в частности, исковая давность относительно требований о признании недействительных сделок, совершенных под влиянием насилия или обмана, и исковая давность относительно требований о применении последствий ничтожной сделки больше не относятся к специальным срокам давности.

Кроме того, заявление о пересмотре решения хозяйственного суда в связи с появлением существенных для дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны на момент рассмотрения дела, может быть подано не позже трех лет со дня вступления решения в силу.

В свою очередь, для органов государственной власти и органов местного самоуправления, прокурора и других субъектов властных полномочий установлен предельный срок, по истечению которого апелляционная или кассационная жалоба не может быть принята к производству суда апелляционной или кассационной инстанции, независимо от уважительности причины пропуска срока для подачи.

Законом также урегулированы другие вопросы, связанные со сроками и порядком обращения в суды разных инстанций, с деятельностью суда относительно рассмотрения дел, отнесенных к их юрисдикции.

ТРУДОВОЕ ПРАВО

Регулирование въезда и пребывания иностранцев на территории Украины

— 26 декабря 2011 г. вступил в силу Закон Украины «О правовом статусе иностранцев и лиц без гражданства» № 3773-VI, принятый Верховной Радой 22 сентября 2011 г. Закон расширяет и детально регулирует основания для въезда иностранцев, их пребывания и запрета на въезд. На уровне закона теперь закреплена необходимость и способы подтверждения финансового обеспечения пребывания иностранцев в Украине.

Помимо предусмотренных ранее порядков сокращения срока временного пребывания на территории и выдворения за пределы Украины, добавлены еще процедуры добровольного и принудительного возвращения иностранцев и лиц без гражданства, а принудительное выдворение теперь допускается только по решению административного суда, для чего в Кодекс административного судопроизводства были внесены соответствующие дополнения.

На иностранцев и лиц без гражданства новыми нормами возложена обязанность предоставлять для фиксации свои биометрические данные при прохождении пограничного контроля в пунктах пропуска через государственную границу, но эти положения начнут действовать после введения национальной системы биометрической верификации и идентификации.

Ратифицирована Конвенция Международной организации труда о безопасности и гигиене труда и производственной среде

— 2 ноября 2011 г. Президент подписал Закон Украины «О ратификации Конвенции Международной организации труда №155 1981 года о безопасности и гигиене труда и производственной среде», который вступил в силу 6 декабря 2011 г. Ратификация этой Конвенции была осуществлена в соответствии с Планом мероприятий по реализации положений Ге-

нерального соглашения о регулировании основных принципов и норм реализации социально-экономической политики и трудовых отношений в Украине на 2010-2012 года.

Сама Конвенция формирует обобщенную точку зрения относительно того, какой должна быть политика в области охраны и гигиены труда и распространяется на всех трудящихся в любых отраслях экономической деятельности стран-участниц.

Конвенция обязывает каждое государство-член с учетом национальных условий и консультаций с представителями организаций работодателей и работников разрабатывать, осуществлять и периодически пересматривать национальную политику в области безопасности и гигиены труда, а также производственной среды с целью предупреждения несчастных случаев или ущерба здоровью, возникающих в результате работы или связанные с ней, сводя к минимуму причины опасностей, свойственных производственной среде. Для реализации этой политики государства разрабатывают нормативно-правовые акты, обеспечивают надлежащую систему инспекции, контроля и санкций в случае нарушения законодательства, а также принимают меры по включению вопросов безопасности и гигиены труда, а также производственной среды в программы образования и профессиональной подготовки.

Конвенция обязывает непосредственно самих работодателей обеспечивать безопасность находящихся под их контролем рабочих мест, механизмов, оборудования и процессов, безопасность для здоровья находящихся под их контролем химических, биологических и физических веществ. Работодатели должны сотрудничать с представителями работников, предоставлять им всю информацию, проводить консультации и подготовку в области безопасности и гигиены труда, а также предоставить всем работникам защитные одежду и средства.

Данная Конвенция вступит в силу для Украины через 12 месяцев после даты регистрации ее ратификационной грамоты.

Утвержден новый Порядок расследования и ведения учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний и аварий на производстве

— Кабинет Министров Украины Постановлением № 1232 от 30 ноября 2011 г. утвердил новый Порядок расследования и ведения учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний и аварий на производстве, который с 1 января 2012 г. заменит действующий.

Кардинально новых изменений в действующий порядок расследования и ведения учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний и аварий на производстве внесено не было.

Круг лиц, на которых распространяется действие Порядка, дополнено физическими лицами – предпринимателями, членами фермерского хозяйства, членами личного крестьянского хозяйства, а также работниками дипломатических служб при работе в заграничном дипломатическом учреждении. К обстоятельствам, при которых наступает страховой случай государственного социального страхования граждан от несчастных случаев на производстве и профессионального заболевания, добавили участие в спортивных соревнованиях, других массовых мероприятиях и акциях, проводимых предприятием самостоятельно или по решению высших органов при наличии соответствующего решения (приказа, распоряжения и т.д.) работодателя.

В состав комиссии по проведению расследования несчастных случаев теперь включается обязательно представитель Фонда социального страхования от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (далее – Фонд) по местонахождению предприятия.

Существенно сократились сроки некоторых этапов установления и расследования несчастных случаев и профессиональных заболеваний.

На работодателя возложены расходы по созданию надлежащих условий для работы комиссий, по привлечению экспертов и специалистов, а также обязанность организовать доставку тела погибшего работника, провести его идентификацию и возместить связанные с этим расходы.

Новое постановление несколько изменило порядок расследования обстоятельств возникновения профессиональных заболеваний, - теперь эта обязанность

возложена на главного государственного санитарного врача Автономной Республики Крым, области или города.

КМУ уделил существенное внимание защите прав пострадавших от несчастных случаев на производстве или профессиональных заболеваний. Председатель комиссии теперь обязан письменно проинформировать потерпевшего или уполномоченное им лицо о его правах и с начала работы комиссии пригласить его к сотрудничеству. Медицинское заключение врачебно-экспертной комиссии специализированного профпатологического ЛПУ о наличии (отсутствии) у работника профессионального заболевания выдается самому работнику под расписку. В случае проведения специального расследования случая смерти работника при исполнении им трудовых обязанностей материалы расследования должны содержать, помимо прочего, протокол встречи членов специальной комиссии с членами семьи пострадавшего или уполномоченным лицом.

В новом Порядке детализировано ситуацию, когда несчастный случай произошел с физическим лицом - предпринимателем или лицом, обеспечивающим себя работой самостоятельно. Если такое лицо было добровольно застраховано в Пенсионном фонде Украины (при условии уплаты им взноса на общеобязательное государственное социальное страхование от несчастного случая на производстве и профессионального заболевания), - расследование организует Фонд по месту наступления несчастного случая. Если такое лицо не застраховано в Пенсионном фонде, - расследование организует территориальный орган Госгортехнадзора по месту наступления несчастного случая.

Факт нахождения пострадавшего в трудовых отношениях с работодателем, если соответствующие документы не оформлены работодателем, но потерпевший фактически допущен к работе, подтверждается в установленном порядке Государственной инспекцией Украины по вопросам труда на запрос председателя специальной комиссии или в судебном порядке.

Установлена возможность изменения или отмены установленного ранее диагноза специализированным профпатологическим лечебно-профилактическим учреждением на основании результатов дополнительно представленных сведений или проведенных исследований и повторной экспертизы.

В сами формы документов существенных изменений внесено не было. Форма НПВ в новой редакции отсутствует. В случае если несчастный случай признан комиссией не связанным с производством, теперь составляется акт по форме Н-5. В случае катастрофы, аварии и происшествия на транспорте составляется заключение по новой форме Т-1.

О внесении изменений в Порядок предоставления дотации работодателю за счет средств Фонда социальной защиты инвалидов на создание специальных рабочих мест для инвалидов, зарегистрированных в государственной службе занятости

- 23 ноября 2011 г. Кабинет Министров Украины принял Постановление № 1234 «О внесении изменений в Порядок предоставления дотации работодателю за счет средств Фонда социальной защиты инвалидов на создание специальных рабочих мест для инвалидов, зарегистрированных в государственной службе занятости», которым изложил указанный Порядок от 27 декабря 2006 г. в новой редакции.

Средства дотации по новому Порядку будут направляться не только для приспособления существующего рабочего места, но и на создание новых специальных рабочих мест для инвалидов. Рабочие места, созданные за счет дотаций, не будут учитываться при проведении расчета норматива рабочих мест для трудоустройства инвалидов до завершения выполнения договора о трудоустройстве и предоставления дотации.

В круг субъектов, которым дотации пока получить не удастся, попали работодатели, к которым за последние три месяца применены финансовые санкции в связи с наличием задолженности по уплате налогов и сборов, единого взноса, санкции за невыполнение норматива рабочих мест для трудоустройства инвалидов или за нарушение трудового законодательства, а также работодатели, которые сокращали в течение последнего года численность работающих инвалидов более чем на 10 процентов.

Согласно новой редакции указанного Порядка упрощен механизм рассмотрения документов для предоставления дотаций. Документы подаются не в Центр занятости, а в территориальное отделение Фонда социальной защиты инвалидов, существенно изменился перечень документов, а сам вопрос о предоставлении дотаций теперь будет рассматриваться быстрее.

В договоре среди прочего должны быть предусмотрены дополнительно срок ввода в эксплуатацию специального рабочего места для инвалида не более 90 календарных дней и порядок возврата дотации в случае расторжения трудового договора или нецелевого использования дотации.

Новыми в этой редакции являются положения о порядке и сроках возврата работодателем дотаций в случае досрочного расторжения трудового договора, снятия инвалидности и возможность принятия другого инвалида на место уволенного.

Размер максимальных дотаций на создание одного специального рабочего места для инвалида увеличен до 100 минимальных заработных плат.

Постановление вступило в действие с 9 декабря 2011 г. после официального опубликования.

НАЛОГОВОЕ ПРАВО

Изменения в Налоговый кодекс

— В декабре Президентом Украины подписан Закон Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно стимулирования инвестиций в отечественную экономику» № 4057-VI, принятый парламентом 17.11.2011 г.

В частности, закон дополняет Налоговый кодекс Украины рядом норм, регулирующих налоговые аспекты передачи государственных и коммунальных предприятий (ЦМК) в аренду или концессию, и приравнивающих налоговые последствия такой передачи к налоговым последствиям реорганизации. Кроме того, от уплаты авансового платежа по налогу на прибыль освобождаются выплаты дивидендов теми предприятиями, которые в свою очередь также освобождены от уплаты налога на прибыль. Пожалуй, вряд ли ожидать от введения указанных норм какого-то особенного оживления инвестиционной деятельности.

Также, Налоговый кодекс дополняется отдельными нормами, регулирующими налогообложение доходов от страховой деятельности, вообще никак не связанными с инвестированием как с таковым. При этом норм, уточняющих порядок налогового учета курсовых разниц, и положения об исключении из перечня облагаемых НДС операций оборудования и его составляющих для производства энергии из возобновляемых источников энергии, которые содержал законопроект (и которые, стоит признать, могли бы быть признаны в какой-то степени если не стимулирующими инвестирование, то по крайней мере выгодными для определенных категорий инвесторов) при окончательном голосовании депутатами поддержаны не были и в финальном тексте принятого закона отсутствуют. Подытоживая, коротко можно отметить, что перед нами - яркий пример точечной и несистемной доработки Налогового кодекса, результаты которой с 1 января ощутит на себе не такое уж значительное количество налогоплательщиков.

22 декабря 2011 г. Верховной Радой принят **Закон Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины (относительно некоторых вопросов уплаты налогов в условиях действия соглашения о разделе продукции)»** (законопроект № 9358 от 28.10. 2011 г.). Если до принятия указанного закона законодательство предусматривало возможность уплаты налогов по соглашениям о разделе продукции исключительно в денежной форме, то теперь инвестору предоставляется возможность платить налоги как в денежной, так и в натуральной форме – путем передачи государству части прибыльной продукции, полученной ним в собственность в результате раздела продукции. Такая возможность распространяется на

все налоги, подлежащие уплате инвестором, а именно: налог на добавленную стоимость, налог на прибыль предприятий и плату за пользование недрами для добычи полезных ископаемых. При этом соответствующее положение должно содержать собственное соглашение о разделе продукции.

Закон уже был направлен на подписание Президенту Украины, и в случае его подписания вступит в силу после его опубликования. Однако стоит отметить, что дополнительным условием реализации его положений является принятие соответствующего положения, регулирующего механизм уплаты и порядок зачисления налогов, уплаченных в натуральной форме.

Парламентом принят **Закон Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины (относительно налогообложения операций с драгоценными металлами с участием Национального банка Украины некоторых вопросов уплаты налогов в условиях действия соглашения о разделе продукции)»** (законопроект № 9441 от 10.11.2011 г.).

Законом предполагается освобождение от налогообложения доходов граждан, полученных от сдачи лома драгоценных металлов НБУ, а также доходов, полученных гражданами от операций с долговыми обязательствами, эмитированными НБУ. При этом освобождаются от налогообложения НДС операции по поставке драгоценных металлов НБУ (в том числе их ввоза на таможенную территорию Украины), по предоставлению услуг, связанных с разведкой, добычей, производством и использованием драгоценных металлов, а также операции по ввозу на таможенную территорию Украины драгоценных металлов, необходимых для изготовления инвестиционных монет, выпуск которых планирует НБУ. Очевидно, что таким образом законодатель создает более благоприятный режим налогообложения операций, направленных на пополнение НБУ золотовалютных запасов государства. Предполагается, что в случае подписания закона Президентом, он вступит в силу с 01 января 2012 г.

Принятым парламентом **Законом Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно поддержки сельскохозяйственных товаропроизводителей»** (законопроект № 9345-д от 19.12.2011 г.) изложен в новой, расширенной, редакции пункт 1 подраздела 2 раздела XX «Переходные положения» Налогового кодекса Украины, которым урегулирована процедура взимания налога на добавленную стоимость с операций по поставке продукции перерабатывающими предприятиями, изготовленной из поставленных для ее изготовления сельскохозяй-

ственными производителями молока и мяса в живом весе.

В частности, Закон, призванный уточнить механизм выплаты компенсации сельхозпроизводителям за проданные ими перерабатывающим предприятиям молоко и мясо, предусматривает перечисление перерабатывающими предприятиями в специальный фонд Государственного бюджета Украины определенной части позитивной разницы между налоговыми обязательствами и налоговым кредитом в части деятельности по поставке такой продукции. В дальнейшем, перечисленные таким образом суммы НДС предполагается использовать исключительно для выплаты компенсации сельскохозяйственным товаропроизводителям в порядке, который должен еще быть разработан Кабмином. При этом основные принципы и правила выплаты компенсации теперь заложены непосредственно в Налоговом кодексе.

Для реализации норм закона также должны быть разработаны форма Расчета сумм компенсации и порядок его заполнения, а также форма Ведомости о выплаченных суммах компенсации и порядке ее заполнения. До принятия указанного закона пункт 1 подраздела 2 раздела XX «Переходные положения» Налогового кодекса Украины содержал лишь норму относительно перечисления НДС в специальных фонд бюджета, в то время как конкретизировал ее своим постановлением Кабмин. В частности в 2011 году такое регулирование осуществлялось в соответствии с постановлением КМ Украины № 181 от 02.03.2011 г. «Об утверждении размеров выплат для предоставления государственной поддержки отрасли животноводства на 2011 год».

Изменения, при условии их подписания Президентом, должны вступить в силу также с 1 января 2012 года, в то время как первая выплата компенсации сельскохозяйственным производителям будет осуществлена не ранее 1 числа месяца, следующего за периодом, в котором вступят в силу нормативно-правовые акты, утверждающие предусмотренные законом формы. Хочется отметить непривычную оперативность в принятии данного закона: он был принят фактически на третий день после внесения проекта в парламент.

Верховная Рада также приняла **Закон Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно пересмотра ставок некоторых сборов и налогов»** (законопроект № 9356 от 08.11.2011г.), в соответствии с которым с 01 января 2012 г. изменяются ставки акцизного налога на спирт и ряд алкогольных изделий, табачные изделия, нефтепродукты, отдельные категории транспортных средств. Также законом повышены ставки сбора за первую регистрацию транспортных средств и экологического налога, платы за использование недр, ставки налога за использование земельных участков,

нормативная денежная оценка которых не проведена, сбора за использование радиочастотного ресурса, сбора за использование вод и лесных ресурсов. При этом повышение ставок на спирт этиловый и прочие спиртовые дистилляты, алкогольные напитки отсрочено на три месяца, которые исчисляются от даты опубликования принятого закона.

22.12.2011 г. был принят **Закон Украины «О внесении изменений в Заключительные положения Закона Украины «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно вопросов налогообложения природного газа и электрической энергии»** (законопроект № 9582 от 13.12.2011 г.) которым срок действия изменяемого закона продлен до 30 июня 2012 года.

При этом, без внимания парламентариев в декабре остались как внесенный депутатом Ю. Королевской законопроект № 9504 от 25.11.2011 г. «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно отмены требований наличия первичных документов у физических лиц-предпринимателей, избравших упрощенную систему налогообложения, учета и отчетности», которым предлагается отменить обязанность плательщиков единого налога физических лиц, не являющихся плательщиками НДС, вести учет доходов, расходов и других показателей на основании первичных документов, регистров бухгалтерского учета, финансовой отчетности, а также ею же внесенный законопроект № 9549 от 07.12.2011 г. «О внесении изменений в статью 75 Налогового кодекса Украины (относительно фактических проверок)», которым предлагается внести изменения в пп. 75.1.3 п. 75.1 ст. 75 кодекса, в соответствии с которыми до 31 декабря 2012 г. фактические проверки субъектов хозяйствования, избравших упрощенную систему и уплачивающих единый налог без отдельной регистрации в качестве плательщика НДС не проводятся.

Подзаконные акты, вступившие в силу в конце года

— 09 декабря 2011 г. вступил в силу **Порядок применения налогового залога органами государственной налоговой службы**, утвержденный приказом Минфина № 1273 от 11.10.2011 г. Новым Порядком установлен срок предоставления согласия на замену предмета налогового залога органом ГНС, который составит 10 дней со дня получения от налогоплательщика письменного заявления о замене, в то время как предыдущий Порядок такого срока не содержал. При этом другие концептуальные различия между старым и новым порядками отсутствуют.

16 декабря 2011 г. вступил в силу приказ Министер-

ства Финансов Украины № 1394 от 7 ноября 2011 г. **«Об утверждении Положения о регистрации плательщиков НДС»**. Положение, принятое вместо действующего ранее, также устанавливает правила регистрации, перерегистрации, аннулирования регистрации плательщиков НДС, ведения их реестра, присвоения индивидуального налогового номера, обнародование данных из реестра, выдачи и замены свидетельств плательщиков НДС. Стоит обратить внимание, что положением «синхронизирована» процедура регистрации плательщиком НДС субъекта предпринимательской деятельности, который подает заявление об использовании упрощенной системы налогообложения с уплатой единого налога по ставке 3% дохода с дополнительной уплатой НДС. Так, положение предусматривает необходимость одновременной подачи таким субъектом хозяйствования обоих заявлений с приложением документов, подтверждающих наличие оснований, предусмотренных п. 181.1 ст. 181 или п. 182.1 ст. 182 НКУ для обязательной или добровольной регистрации плательщиком НДС. В случае если основания для регистрации плательщиком НДС у такого субъекта отсутствуют, налоговый орган одновременно отказывает заявителю и в выдаче свидетельства плательщика НДС и в уплате единого налога по избранной (3%) ставке.

19 декабря 2011 г. вступил в силу приказ Минфина № 1379 от 1 ноября 2011 г., которым была **утверждена новая форма налоговой накладной и Порядок ее заполнения**. В частности, в новой форме налоговой накладной изменились названия нескольких строк, в формах накладной и приложений к ней появилась колонка «Код товара согласно УКТ ВЭД», что требуется новым абзацем «і» п. 201.1 ст. 201 Налогового кодекса Украины. В Порядок заполнения добавили требования о заполнении накладной государственным языком, об указании названия головного предприятия согласно уставным документам и наименования филиала (при составлении накладной филиалом). При этом наиболее обсуждаемым стало не какое-либо из новшеств самой налоговой накладной, а факт утверждения ее именно Минфином, в то время как в соответствии с п. 201.2. ст. 201 Налогового кодекса Украины утверждение формы налоговой накладной и порядка ее заполнения относится к компетенции центрального органа ГНС, коим Минфин не является.

С 23 декабря 2011 г. действует Постановление НБУ № 400 от 15 ноября 2011 г. **«Об утверждении Перечня типовых операций по расчетно-кассовому обслуживанию, которые в соответствии с подпунктом 196.1.5 пункта 196.1 статьи 196 раздела V Налогового кодекса Украины не являются объектом налогообложения»**. Указанным постановлением НБУ утвердил исчерпывающий перечень операций по расчетно-кассовому обслуживанию, которые не подлежат налогообложению НДС. В этот список были внесены операции по открытию, закрытию и переоформлению счетов в национальной и иностранной валюте, операции по проведению расчетов клиентов, операции по кассовому обслуживанию, операции с векселями, операции со специальными платежными средствами (в том числе платежными картами), операции с электронными деньгами и многие другие.

В декабре Государственная налоговая служба Украины обнародовала письмо № 6727/7/15-3417-26 от 19.11.2011 г. **«О налогообложении НДС сумм штрафа за неисполнение договора»**, в котором изложила толкование некоторых норм и определений налогового законодательства. Так, ГНС Украины высказала мнение, что суммы штрафов, предусмотренных в договоре в качестве ответственности за несвоевременную оплату продукции, следует понимать как увеличение компенсации стоимости этой самой продукции. А раз на сумму штрафа увеличивается договорная стоимость продукции, заключила ГНС Украины, то таким образом увеличивается и база налогообложения НДС. Это значит, что на штраф необходимо начислять налог на добавленную стоимость и выдавать налоговую накладную (делать корректирующий расчет). В качестве альтернативы удивлению и изумлению, вызванным таким толкованием, идущим вразрез со всеми экономическими принципами и здравым рассудком, хочется предложить плательщикам развить креативный подход ГНС Украины: раз штраф – это компенсация стоимости товара, то не только его получатель обязан отнести сумму штрафа в доходы, но и плательщик имеет право отнести его в состав расходов, чего раньше он сделать бы не смог. А это значит, что недобросовестным дебиторам платить штрафы становится гораздо выгоднее: теперь это не только ответственность за несвоевременное выполнение обязательств, но и налоговые расходы, уменьшающие сумму налогооблагаемой прибыли, и право на налоговый кредит...

ЗДРАВООХРАНЕНИЕ И ФАРМАЦЕВТИКА

Ограничение рекламы лекарственных средств

– 10.01.2012 г. Президент Украины подписал Закон Украины № 4196-VI «О внесении изменений в некоторые законы Украины в сфере здравоохранения относительно усиления контроля над оборотом лекарственных средств, пищевых продуктов для специального диетического употребления, функциональных пищевых продуктов и диетических добавок», который, среди прочего, предусматривает возможность ограничения рекламы некоторых безрецептурных лекарственных средств (ЛС), в случае если такие будут включены в Перечень ЛС, реклама которых запрещается (Перечень). Положения о запрете рекламы указанных ЛС вступят в силу через 6 месяцев с момента его опубликования.

Отбор безрецептурных ЛС, которые будут включаться в Перечень, должен осуществляться по критериям, утверждаемым Министерством здравоохранения Украины. Согласно Закону, решение об отнесении ЛС к ЛС, реклама которых запрещена, принимается во время государственной регистрации/перерегистрации ЛС с внесением соответствующей информации в Государственный реестр ЛС. При этом, реклама ЛС, которые уже зарегистрированы в Украине, до вступления в силу данного положения Закона, может осуществляться только после внесения изменений в Государственный реестр ЛС Украины. Соответственно, с момента вступления в силу Законом вся реклама ЛС будет фактически запрещена и фармкомпаниям будут вынуждены обращаться в Министерство здравоохранения Украины (МОЗ) с целью внесения изменений в реестр. Такая новелла законодательства повлечет за собой значительные финансовые и временные затраты для фармкомпаний, связанные с расторжением договоров со средствами массовой информации на размещение рекламы, падением уровня продаж ЛС, бюрократическими издержками при подаче документов в МОЗ и т.д.

Кроме того, данная редакция Закона фактически предусматривает селективный подход к производителям ЛС и тем самым создает почву для коррупции. Ключевым вопросом является то, насколько прозрачными будут критерии осуществления отбора ЛС, реклама которых запрещена. Кроме того, производители безрецептурных ЛС будут находиться не в равных условиях, что, безусловно, ограничит конкуренцию на рынке безрецептурных препаратов.

Президент подписал Закон, расширяющий перечень лекарственных средств, которые могут ввозиться в Украину без регистрации

– 7 декабря 2011 г. Президент Украины подписал Закон Украины «О внесении изменений в статью 17 Закона Украины «О лекарственных средствах» от 17.11.2011 г. № 4056-VI относительно обеспечения проведения фармацевтической разработки лекарственных средств и научных исследований (далее – Закон). Закон вступает в силу со дня, следующего за днем его опубликования. Согласно Закону на территорию Украины могут ввозиться незарегистрированные лекарственные средства для проведения доклинических и клинических исследований; регистрации лекарственных средств в Украине (образцы препаратов в лекарственных формах); экспонирования на выставках, ярмарках, конференциях и т.п. без права реализации; индивидуального использования гражданами, как было и ранее, а также для фармацевтической разработки и научных исследований.

Принятие данного Закона направлено на урегулирование правового пробела относительно ввоза фармацевтическими производителями незарегистрированных лекарственных средств для фармацевтической разработки, в том числе, отработки новых технологий исследовательских серий, разработки и апробации аналитических методов контроля качества (субстанций, в том числе, пеллеты, премиксы, а также продукция в форме «in bulk»); для научных исследований. Очевидно, что отсутствие урегулирования данного вопроса имело негативные последствия для разработки лекарственных средств отечественными производителями, поскольку образцы субстанций и продукция «in bulk» используются фарм. производителями на стадии фармацевтической разработки, которая является невозможной без наличия определенного количества исследовательского сырья.

Поскольку приобретение образцов сырья локальными производителями нацелено, в первую очередь, на выбор оптимальных поставщиков сырья с точки зрения обеспечения качества и безопасности поставляемой продукции, государственная регистрация таких образцов не является необходимой на этапе отбора.

Принятие данного Закона подтверждает направленность государственной политики в сфере здравоохранения на поддержку и развитие отечественного производства лекарственных средств. Разрешение импорта незарегистрированных лекарственных препаратов для фармацевтической разработки и научных исследований является еще одним шагом по созданию благоприятных условий для украинских производителей относительно создания новых качественных и безопасных лекарственных средств.

Применения стандартов относительно сертификации серии на лекарственные средства

- Государственная служба Украины по лекарственным средствам (Служба) в своем Письме от 02.12.2011 проинформировала, что Наставление СТ-Н МОЗУ 42-4.4:2011 «Лекарственные средства. Международные гармонизированные требования относительно сертификации серии» устанавливает требования относительно содержания сертификата серии на лекарственные средства, промежуточную продукцию, не расфасованную или частично упакованную продукцию, а также на активные фармацевтические ингредиенты и исследуемые лекарственные средства, которые используют в разрешенных клинических испытаниях. Данное Наставление является обязательным к использованию всеми отечественными субъектами хозяйствования, которые занимаются производством лекарственных средств.

Кроме того, Служба рекомендует применять требования Наставления СТ-Н МОЗУ 42-4.4:2011 и к продукции, которая импортируется в Украину.

Вступают в силу новые Лицензионные условия ведения хозяйственной деятельности по производству лекарственных средств, оптовой, розничной торговле лекарственными средствами

- С 29 декабря 2011 г. В Украине вступают в силу новые Лицензионные условия ведения хозяйственной дея-

тельности по производству лекарственных средств, оптовой, розничной торговле лекарственными средствами (далее — «Лицензионные условия»). Лицензионные условия утверждены приказом Министерства здравоохранения Украины от 31.10.2011 г. № 723.

Следует отметить, что изменения коснулись представителей всех сегментов фармацевтического рынка: производителей, дистрибуторов и аптек.

Одним из основных нововведений в сфере производства лекарственных средств является расширение определения «производства», где детально перечислены стадии технологического процесса по производству. Так согласно определению «производством лекарственных средств» является деятельность, связанная с серийным выпуском лекарственных средств, которая включает все или хотя бы одну стадию технологического процесса, в том числе закупку материалов и продукции, фасовки, упаковки и/или маркировки, хранения, соответствующий контроль, выдачу разрешения на выпуск (реализацию), а также оптовую торговлю (дистрибуцию) продукцией собственного производства.

Как известно, многие международные фармацевтические компании после обнародования весной 2011 года Проекта Концепции Государственной целевой программы «Развитие импортозамещающих производств в Украине и замещения импортируемых лекарственных средств отечественными, в том числе биотехнологическими препаратами и вакцинами на 2011 -2021 года», получившей много критичных отзывов от игроков рынка, всерьез стали задумываться о локализации производства на территории нашего государства. В то же время, участниками фармацевтического рынка активно обсуждался вопрос, о том, что в будущем для того, чтобы лекарственное средство считалось произведенным в Украине, необходимо будет осуществлять несколько стадий технологического процесса на территории последней. Как видно из определения производства лекарственных средств, приведенного выше, данный подход пока не нашел отображения в нынешней редакции Лицензионных условий, однако мы не исключаем, что такой подход, следуя подобной практике Российской Федерации, будет изменен в будущем.

В сфере дистрибуции Лицензионные условия содержат положения относительно обязательного соблюдения оптовыми компаниями требований надлежащей дистрибуторской практики (Good Distribution Practice — GDP), что не может позитивно не отобразиться на сфере оптовой торговли лекарственными средствами в Украине. Учитывая, что реалии отечественного оптового рынка не соответствуют общепринятой европейской практике наличия небольшого количества поставщиков на рынке услуг, требование соблюдения GDP может послужить эффективным

фильтром для мелких оптовиков, не имеющих прямых договоров с производителями и способствующим распространению контрафакта на национальном рынке лекарственных средств. Однако, с другой стороны, эта норма является антиконкурентной, поскольку будет способствовать уходу с рынка добросовестных мелких оптовиков, расчищая тем самым дорогу крупным участникам рынка.

Для аптек одной из наиболее комментируемых и обсуждаемых новел Лицензионных условий стала прямая норма относительно запрета торговли лекарственными средствами через сеть Интернет, а также посредством почтовой связи. Вступление в силу данного положения ликвидирует существующую сеть интернет-аптек, что с одной стороны обезопасит граждан от приобретения фальсифицированной продукции и неконтролируемого потребления рецептурных препаратов. С другой стороны, такое нововведение создаст неудобства для больных, которые будут лишены возможности получить заказанные в аптеке лекарственные средства на дому.

Еще одним подтверждением политики государства, направленной на искоренение самолечения среди населения, является еще требование Лицензионных условий, запрещающее в любой форме рекламу рецептурных препаратов в зале обслуживания, что в полной мере соответствует требованиям ст. 21 Закона Украины «О рекламе» от 03.07.1996 г. № 270/96-ВР. Более того, накладывается запрет на размещение рецептурных препаратов на витрине, в стеклянных и открытых шкафах зала обслуживания. Вследствие чего конечный потребитель получает гораздо меньше информации о рецептурных препаратах. Также Лицензионными условиями устанавливается, что сопутствующие товары должны быть расположены отдельно от лекарственных средств. Такие изменения потребуют перестановок в торговых залах аптечных заведений.

Кроме того, Лицензионными условиями установлена минимальная площадь аптек, размещенных на терри-

тории сел в размере 30 кв. м. вместо 40 кв. м., которые были необходимы согласно предыдущим лицензионным условиям. Следует также отметить, что список учреждений, которым разрешено реализовывать лекарственные средства согласно установленному перечню в случае, если в сельской местности отсутствуют аптеки или их структурные подразделения, был дополнен фельдшерскими, фельдшерско-акушерскими пунктами, амбулаториями, амбулаториями общей практики - семейной медицины. Сотрудники этих учреждений, которые имеют высшее образование, смогут реализовывать лекарственные средства на основании договоров, заключенных с лицензиатом (т.е. аптекой, у которой есть лицензия на розничную торговлю лекарственными средствами). Учитывая вышеизложенное, необходимо подчеркнуть общую направленность проекта Лицензионных условий на укрепление и расширение аптечной сети в сельской местности.

В целом, на наш взгляд, положения новых Лицензионных условий ужесточают требования к порядку ведения хозяйственной деятельности по производству лекарственных средств, оптовой, розничной торговли лекарственными средствами. Но в тоже время действующая редакция данного акта намного лучше по сравнению с его предыдущими проектами, поскольку в нее не были включены несколько чрезвычайно резонансных для фармацевтической общественности положений. Так, более ранней версией предполагалось упразднить торговлю лекарственными средствами через аптечные киоски, а также инициировалась возможность создания физическими лицами-предпринимателями не более чем одной аптеки и только при наличии соответствующего фармацевтического образования и соответствия квалификационным требованиям. Наиболее резонансным нововведением, от которого МЗ Украины отказалось, стало положение, которое предусматривало возможность аннулирования лицензии за нарушение законодательства об установлении граничных надбавок на стоимость лекарственных средств.

Действие Киотского протокола продлили на 5 лет

- 10 декабря 2011 г. встреча стран-участниц Киотского протокола завершилась подписанием базового соглашения под названием «Дурбанская платформа».

Напомним, что Киотский протокол – международное соглашение об ограничении выбросов в атмосферу парниковых газов, главной целью которой является стабилизация уровня концентрации парниковых газов в атмосфере на уровне, который не допускал бы опасного антропогенного влияния на климатическую систему планеты. В рамках первого этапа реализации протокола (до 2012 года) 37 промышленно развитых стран обязались сократить количество выбросов парниковых газов в среднем на 5% по сравнению с уровнем 1990 года.

Предполагалось, что результатом конференции в Дурбане станет подписание рамочного соглашения, но в итоге стороны приняли решение продлить действие Киотского протокола на второй период. Страны, которые стали участниками второго периода Киотского протокола, должны до 1 мая 2012 г. представить ранее заявленные планы по сокращению выбросов как количественные ограничения выбросов или цели по сокращению выбросов. Общей целью в рамках второго периода является сокращение объемов выброса парниковых газов на 25-40%. Украина берет на себя обязательства сократить свои выбросы на 20% до 2020 года в сравнении с 1990 годом, а к 2050 году – на 50%. На следующей климатической конференции в Катаре эти количественные цели по сокращению выбросов будут утверждены в качестве изменений к Киотскому протоколу. Вторая фаза будет действовать до конца 2017 года, а новый климатический протокол должен вступить в силу 1 января 2020 г. Таким образом, странам-участницам нужно будет ратифицировать его за три года.

Участники конференции также приняли дорожную карту по подготовке нового универсального международного соглашения. Работа над обще правовым соглашением касательно изменения климата начнется уже в следующем году в рамках ново созданной рабочей группы для реализации договоренностей климатической конференции в Дурбане.

Между тем Россия, Канада, Япония и Новая Зеландия отказались принять участие во втором периоде, когда начинает действовать система штрафов за нарушение утвержденного графика сокращения выбросов. США, которые Киотский протокол подписали,

но не ратифицировали, соответственно, не будут участвовать во втором этапе.

Правительство Канады уже приняло решение о том, что Канада выходит из Киотского протокола, став первой страной, которая сделала это. Власти подсчитали, что в ином случае стране будет грозить штраф за несоблюдение нормативов о сокращении выбросов в требуемом объеме к 2012 году в размере 14 млрд. канадских долларов. Канада уже не раз заявляла, что Киотский протокол нефункционален, так как он не охватывает двух крупнейших эмитентов парниковых газов в мире – США и Китай.

Таким образом, на долю действующих участников договора – стран ЕС и ряда других государств – приходится около 16% мирового объема выбросов двуокиси углерода.

В то время как для таких промышленных государств как Китай, Индия и Китай четкие ограничения объема выбросов не установлены.

В первом чтении принят проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины (относительно проведения работ по определению энергопотенциала)

- 09 декабря 2011 г. Верховная Рада приняла в первом чтении проект Закона о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины (относительно проведения работ по определению энергопотенциала), инициированный народным депутатом от фракции Партии регионов Александром Козубом.

Законопроектом предлагается внести изменения к статье 99 Земельного кодекса Украины и статье 14 Закона Украины «О землях энергетики и правовом режиме специальных зон энергетических объектов», согласно которым владельцы или землепользователи земельных участков могут требовать установления таких земельных сервитутов, как право прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи, трубопроводов, других линейных коммуникаций, строительства устройств, сооружений для проведе-

ния проектно-изыскательных работ по определению энергопотенциала. Объекты передачи электрической энергии, устройства, сооружения для проведения проектно-изыскательных работ по определению энергопотенциала могут размещаться на земельных участках всех категорий земель без изменения их целевого назначения.

В объяснительной записке к проекту Закона отмечается, что проведение проектно-изыскательных работ по определению энергопотенциала позволит реально определить и оценить энергетический потенциал возобновляемых источников энергии для принятия решения относительно целесообразности строительства объектов электроэнергетики на соответствующей территории.

За соответствующий законопроект проголосовали 234 депутата из минимально необходимых 226.

Срок продажи энергокомпаний продлен до конца 2012

— 21 декабря 2011 г. Кабинет Министров принял Постановление № 1309 «О внесении изменений в некоторые акты Кабинета Министров Украины», которым продлевается срок продажи долей государственных пакетов акций энергогенерирующих и энергоснабжающих компаний до 31 декабря 2012 г.

Приватизация пакетов акций энергокомпаний позволит обеспечить привлечение в энергетическую отрасль средств частных инвесторов, что способствует осуществлению реконструкции и обновлению оборудования энергогенерирующих и энергоснабженческих предприятий и, как следствие, обеспечит уменьшение количества аварий на предприятиях и обеспечит постоянную работу Объединенной энергетической системы Украины.

Напомним, Фонд государственного имущества Украины проводит подготовку к продаже и продажу пакетов акций 13 энергогенерирующих и энергоснабжающих компаний. Так, конкурсы по продаже пакетов акций «Днепрэнерго» и «Донецкоблэнерго» состоятся 11 января 2012 г. Конкурс по продаже «Закарпатьеоблэнерго» – 20 января 2012 г., «Винницаоблэнерго» – 3 февраля 2012 г., «Черновцыоблэнерго» – 7 февраля 2012 г.

ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО

Изменения относительно стимулирования инвестиций в отечественную экономику

— 17.11.2011 г. принят Законопроект № 9341 «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины относительно стимулирования инвестиций в отечественную экономику», которым предусмотрено ряд изменений, непосредственно направленных на улучшение инвестиционного климата в рамках государственно – публичного партнерства.

В первую очередь позитивными изменениями, связанными с принятием данного законопроекта является исключение с перечня операций облагаемых НДС начислений на сумму арендной или концессионной платы по договору аренды (концессии) государственного или коммунального имущества. Соответствующие изменения были внесены в пп.196.1.15 ст. 196 НКУ, согласно которым операции по оплате арендной (концессионной) платы по договорам аренды (концессии) государственного или коммунального имущества арендодателями или концессиедателем по которым выступают органы государственной власти или местного самоуправления больше не будет считаться объектом обложения НДС.

Одновременно данным законопроектом вносятся изменения в ст. 98 НКУ, что фактически повлечет возникновение дополнительных рисков и обязательств у инвесторов. Так в случае, принятия решение о реорганизации или передачи целостного имущественного комплекса государственного или коммунального предприятия в аренду или концессию, арендатор или концессионер приобретает права и обязанности относительно погашения денежных обязательств или налогового долга, возникшие у такого предприятия до его передачи, пропорционально доле балансовой стоимости имущества, что получено в аренду или концессию согласно распределительному (передаточному) балансу или акту. При этом арендатор или концессионер получает такие обязанности с правом получения (возврата) переплаты и невозмещенных сумм налогов (сборов), которые были у государственного или коммунального предприятия на момент передачи целостного имущественного комплекса структурного подразделения в аренду или концессию.

Таким образом, дополнительным барьером заключения государственно-частных договоров станет необходимость частного партнера осуществлять комплексную оценку рисков в связи с необходимостью принятием обязанности погашения денежных обязательств или налогового долга государственных или коммунальных предприятий путем проведения юридических и экономических анализов последствий перехода таких обязательств. Кроме того, возникает вопрос целесообразности передачи таких обязанностей при заключении относительно краткосрочных, по сравнению с концессией, договоров аренды государственных и коммунальных целостных имущественных комплексов.

Соответствующие изменения в налоговом законодательстве вступают в силу с 1 января 2012 г.

Новая процедура установления тарифов на жилищно-коммунальные услуги

- 22 декабря 2011 г. Верховная Рада Украины приняла законопроект № 8641-д, которым вносятся изменения в процедуру установления тарифов.

В первую очередь, законопроектом акты, устанавливающие цены/тарифы на жилищно-коммунальные услуги, выводятся из сферы регулирования Закона Украины «О принципах государственной регуляторной политики в сфере хозяйственной деятельности». Таким образом, для таких актов не нужно будет проводить анализ регуляторного влияния, также как и не понадобится обнародование проектов актов с целью получения замечаний и предложений от физических и юридических лиц или открытое обсуждение с участием представителей общественности. Это с одной стороны упростит процедуру утверждения тарифов на жилищно-коммунальные услуги, а с другой стороны – сделает ее менее прозрачной для потребителей.

Также Законом был изменен порядок информирования об изменении тарифов на жилищно-коммунальные услуги. Теперь в случае изменения цен/тарифов