

Что делать в связи с призывом на военную службу руководителя организации или индивидуального предпринимателя в рамках частичной мобилизации по Указу Президента РФ от 21.09.2022 № 647 (по состоянию на 10.10.2022)

1. Что делать, если мобилизуют руководителя, являющегося единоличным исполнительным органом организации

1.1. Оформить отсутствие руководителя организации на период его мобилизации

Если руководитель не имеет права на отсрочку и подлежит частичной мобилизации, то необходимо обеспечить ведение организацией нормальной хозяйственной деятельности в его отсутствие.

Для этого нужно оформить отсутствие руководителя организации на период призыва на военную службу по мобилизации.

В сфере регулирования отношений трудовым правом необходимо оформить отсутствие руководителя организации на период призыва на военную службу по мобилизации по аналогии с оформлением отсутствия других работников по причине частичной мобилизации.

1.2. Заменить мобилизованного руководителя организации

Для того чтобы заменить мобилизованного руководителя организации, рекомендуем выбрать один из следующих вариантов:

1) Назначить временного исполняющего обязанности (врио) руководителя.

Действующим законодательством РФ порядок назначения врио руководителя организации (в том числе в условиях призыва руководителя на военную службу в связи с частичной мобилизацией) детально не определен.

Вместе с тем такая процедура может быть описана в учредительных и (или) внутренних документах самой организации.

Учитывая это, перед непосредственным назначением врио руководителя организации необходимо выполнить все требования ее учредительных и (или) внутренних документов. В частности,

необходимо обеспечить принятие компетентным органом управления организации **корпоративного решения** о назначении врио руководителя.

Считаем, что, если обеспечить принятие такого решения невозможно до назначения врио руководителя, принять решение об одобрении его назначения целесообразно даже после его фактического назначения. Это значительно снизит риски возникновения в организации споров о легитимности его назначения.

Для назначения врио руководителя организации предлагаем:

- издать приказ о приостановлении действия трудового договора с руководителем организации в связи с его призывом на военную службу в рамках частичной мобилизации;
- издать приказ о назначении врио руководителя организации;
- заключить трудовой договор или дополнительное соглашение к трудовому договору с врио руководителя организации.

Также рекомендуем оформить на врио руководителя организации доверенность с максимально широким кругом полномочий, предусмотренных учредительным документом организации для руководителя организации. Составить доверенность можно в простой письменной форме (заверить подписью руководителя и печатью организации (при ее наличии)) или можно удостоверить ее у нотариуса. Последнее необходимо, в частности, в случае, если поверенному передаются права на представление в регистрирующий орган заявлений о регистрации прав на недвижимость или сделок с ней (ст. 185.1 ГК РФ).

2) При наличии законных оснований прекратить полномочия прежнего руководителя и избрать (назначить) нового руководителя.

Считаем, что использование данного варианта оформления отношений допустимо, когда полномочия прежнего руководителя и трудовые отношения с ним прекращаются.

Это, например, возможно, когда по инициативе самого прежнего руководителя организации (несмотря на положения п. 10 Особенности правового регулирования трудовых отношений, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.03.2022 № 511) действие трудового договора с прежним руководителем не приостанавливается, а прекращается.

В условиях мобилизации инициатива о прекращении трудового

договора может исходить от самого мобилизованного руководителя, когда он, например, является единственным участником ООО или единственным акционером АО, и в силу этого:

- даже в условиях несения военной службы может сохранить полный контроль в отношении организации;
- может назначить вместо себя новым руководителем свое доверенное лицо.

Если руководителя призвали на военную службу по частичной мобилизации, мы не рекомендуем увольнять его по п. 2 ч. 1 ст. 278 ТК РФ. Полагаем, что в данном случае руководитель может обратиться в суд с иском о восстановлении на работе по причине незаконного увольнения.

Для прекращения полномочий прежнего руководителя, а также избрания (назначения) нового:

- компетентные органы управления организации должны принять соответствующие решения;
- прекращение трудовых отношений с прежним руководителем и возникновение трудовых отношений с новым необходимо оформить соответствующими договорами (соглашениями) и приказами.

3) Передать полномочия руководителя управляющему (управляющей организации).

Полагаем, что использование данного варианта оформления отношений также допустимо, когда полномочия прежнего руководителя и трудовые отношения с ним на законных основаниях прекращаются (например, по собственному желанию прежнего руководителя).

При передаче полномочий руководителя управляющей организации или управляющему учтите, что последние фактически полностью заменяют руководителя организации, то есть выполняют все его полномочия. Это следует из п. 2 ст. 42, п. 1 ст. 44 Закона об ООО, п. 1 ст. 69 Закона об АО.

4) Внести изменения в устав организации, предусматривающие формирование в организации нескольких ЕИО, действующих самостоятельно и независимо друг от друга.

Такой вариант возможен исключительно в отношении организаций - корпораций (п. 1 ст. 53, п. 3 ст. 65.3 ГК РФ).

Для реализации этого варианта, в частности, необходимо принятие

решения о внесении изменений в устав организации ее компетентным органом управления, а также совершение действий, необходимых для государственной регистрации изменений в устав организации.

Полагаем, что корректным порядком совершения действий в данной ситуации будет следующий (пп. «л» п. 1, п. 5 ст. 5, пп. «а» п. 1.3 ст. 9, п. п. 1, 2 ст. 17 Закона о госрегистрации юрлиц и ИП):

- мобилизованный руководитель подписывает заявление о регистрации изменений в устав организации, предусматривающих создание второго ЕИО; данное заявление и иные необходимые документы представляются в регистрирующий орган;
- регистрируются изменения в устав организации;
- компетентный орган управления организации избирает (назначает) нового руководителя вторым ЕИО организации;
- новый руководитель подписывает заявление о внесении информации о себе как втором ЕИО организации в ЕГРЮЛ и обеспечивает его представление в регистрирующий орган;
- в ЕГРЮЛ вносится запись о новом руководителе как втором ЕИО организации.

1.3. Как оформить трудовой договор с врио руководителя или новым руководителем

Если за мобилизованным руководителем сохраняется рабочее место и трудовой договор приостанавливается на время службы (Письмо Минтруда России от 27.09.2022 № 14-6/10/В-13042), организация вправе назначить врио руководителя.

В случае, когда врио руководителя назначен из числа сотрудников организации, возложить на него обязанности можно, например, в рамках совместительства, временного перевода на должность руководителя (ч. 2 ст. 60.2, ст. 72.2 ТК РФ).

Если врио руководителя назначен из числа третьих лиц, оформляется срочный трудовой договор (ст. 59 ТК РФ, Письмо Минтруда России от 27.09.2022 № 14-6/10/В-13042).

В случае, когда отношения с прежним руководителем организации прекращены, а новый руководитель избирается на его место или когда в организации действует два ЕИО и новый руководитель избирается вторым ЕИО, трудовые отношения с новым руководителем также оформляются путем заключения трудового

договора. Такой договор может быть заключен:

- на срок, определенный учредительными документами организации или соглашением сторон (ст. 275 ТК РФ);
- на условиях по основному месту работы или на условиях внутреннего или внешнего совместительства (ст. ст. 60.1, 276 ТК РФ).

1.4. Что сделать после избрания нового руководителя организации

В случае избрания нового руководителя (вместо прежнего или в дополнение к имеющемуся) подайте в течение семи рабочих дней со дня принятия решения об избрании нового руководителя заявление для внесения о нем информации в ЕГРЮЛ. Оно подается в регистрирующий орган по месту нахождения организации.

Подписывает заявление новый руководитель организации (пп. «л» п. 1, п. 5 ст. 5, пп. «а» п. 1.3 ст. 9, п. 2 ст. 17 Закона о госрегистрации юрлиц и ИП).

Оформите УКЭП новому руководителю, если она необходима в деятельности организации.

Уведомьте банк, в котором у организации открыты счета и новый руководитель наделен правом подписи.

2. Что делать, если мобилизуют руководителя организации, который является единственным ее учредителем (единственным участником)

Порядок действий в данном случае такой же, как и при мобилизации руководителя организации.

Отличие от данного порядка будет иметь место в случае отсутствия трудового договора между обществом и руководителем организации, который является единственным ее учредителем (единственным участником), - в таком случае не потребуется оформлять отсутствие руководителя на период призыва на военную службу по мобилизации по аналогии с оформлением отсутствия других работников.

Что касается статуса единственного учредителя (единственного участника), то полагаем, что он может быть сохранен, поскольку в ГК РФ, Законе об ООО и Законе об АО не установлено, что в случае нарушения военнотружущим запрета на занятие предпринимательской деятельностью учредительный договор подлежит расторжению, а акции или доли - отчуждению. Кроме того, по мнению Конституционного Суда РФ, само по себе участие в уставном капитале коммерческой организации не может расцениваться в качестве предпринимательской деятельности (Определение Конституционного Суда РФ от 18.07.2017 № 1565-О). По нашему мнению, чтобы процесс управления организацией сделать более оптимальным, мобилизованный единственный учредитель (акционер) также может выдать своему доверенному лицу доверенность на управление акциями или долями в уставном капитале организации или заключить с доверительным управляющим соответствующий договор доверительного управления. Полагаем, что в такой доверенности или в договоре доверительного управления помимо прочего можно прописать (ст. ст. 185 - 188, п. 1 ст. 432, ст. ст. 1015 - 1017, 1020 ГК РФ):

- право доверенного лица (управляющего) подписывать от имени мобилизованного руководителя (как единственного акционера или участника организации) соответствующие решения;
- отсутствие у доверенного лица (управляющего) права отчуждать и обременять акции или доли в уставном капитале организации.

3. Что делать, если мобилизуют ИП

Если оснований для отсрочки нет и ИП подлежит частичной мобилизации, возможны разные варианты. Например, ИП может фактически перестать вести свою деятельность на время прохождения военной службы.

В отношении передачи большинства полномочий ИП по доверенности представителю, который будет временно выполнять функции ИП, в настоящее время нет полной ясности, так как согласно п. 7 ст. 10 Федерального закона от 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» военнослужащему запрещено заниматься предпринимательской деятельностью, в том числе через доверенных лиц.

Если решите оформить доверенность, руководствуйтесь общими правилами оформления нотариальных доверенностей с учетом специфики вашей деятельности и целей доверенности.

Также мобилизованный ИП может фактически перестать вести свою деятельность (п. 7 ст. 10 Федерального закона от 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих»). Для этого рекомендуем:

- обсудить с контрагентами возможность досрочного расторжения договоров и уведомить их, что не можете исполнить свои обязательства. Полагаем, можете сослаться на существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК РФ);
- проработать варианты с приостановлением договоров;
- решить вопрос с сотрудниками. Если решите прекратить с ними трудовые отношения, то учтите, что в настоящее время нет официальных разъяснений, по какому основанию в данном случае можно их прекратить. Полагаем, уволить можно по соглашению сторон или прекратить трудовой договор в связи с наступлением чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений по основанию п. 7 ч. 1 ст. 83 ТК РФ;
- рассчитать и уплатить взносы, поскольку ИП, проходящие военную службу, не исчисляют и не уплачивают страховые взносы на обязательное пенсионное страхование и обязательное медицинское страхование (п. 7 ст. 430 НК РФ, Письмо ФНС России от 19.10.2021 № БС-4-11/14780@);
- сдать декларацию по УСН. Срок ее подачи по общему правилу - не позднее 25 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом (пп. 2 п. 1 ст. 346.23 НК РФ).

Куда обратиться за консультацией

Управление Федеральной налоговой службы по Кемеровской области – Кузбассу

650991, г. Кемерово, Кузнецкий пр., 70
8-800-222-2222

**Уполномоченный по защите прав предпринимателей в Кемеровской области – Кузбассе
Латышенко Елена Петровна**

650064, г. Кемерово, пр-кт Советский, 63, 423
телефон, факс: 58-15-01