

определение Курганского областного суда от 05.05.16 по делу № 33–1568/2016). Ситуация проще, если вознаграждение передавал руководитель организации. Так, суд постановил взыскать с бывшего генерального директора сумму штрафа, так как иск был заявлен акционером на основе законодательства об акционерных обществах, которое предусматривает взыскание убытков с руководителя в случаях, установленных законом (постановление ФАС Поволжского округа от 20.02.14 по делу № А12-6860/2013). Похожий подход применил суд общей юрисдикции, который взыскал сумму штрафа по статье 19.28 КоАП РФ с бывшего руководителя закрытого акционерного общества (постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 30.03.16 № 44г-33/2016). Суд сослался одновременно на норму об ответственности руководителя общества (ст. 71 Федерального закона от 26.12.95 № 208-ФЗ) и норму о полной материальной ответственности руководителя (ст. 277 ТК РФ).

Грамотно выстроенная система комплаенс-менеджмента работает сама на себя



Наталья Шикова, директор управления комплаенс-контроля Группы компаний «ДИКСИ»

Случаев административного производства и тем более привлечения к ответственности по статье 19.28 КоАП РФ в нашей практике не было. Тем не менее в адрес юридических лиц, входящих в ГК «ДИКСИ», неоднократно поступали и поступают запросы от прокуратуры во многих регионах присутствия компании о соблюдении части 4 статьи 12 и статьи 13.3. Федерального закона от 25.12.08 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции». В нашей компании действует система управления коррупционными рисками (система комплаенс-менеджмента). Она организована в соответствии с международными стандартами ISO 19600:2014 и ISO 37001:2016 и лучшими мировыми практиками. Это позволяет с лихвой удовлетворить требования проверяющих органов и избежать санкций. И все же ценность системы комплаенс-менеджмента не только в том, чтобы снизить или предотвратить претензии со стороны контролирующих органов. Грамотно выстроенная система работает сама на себя. Она позволяет выявлять коррупционные нарушения и способствует их предупреждению как за счет внедрения мер внутреннего контроля, так и в результате постоянного информирования и просвещения сотрудников. Например, у нас созданы механизмы для обнаружения нарушений и реагирования на них — горячая линия и Комитет по этике. Результаты работы горячей линии и комитета в обобщенном виде доводятся до сведения сотрудников посредством внутренних коммуникаций на обучающих мероприятиях, что играет огромную превентивную роль.

РАБОТА С ЧИНОВНИКАМИ

Налоговая проверка организации: как подготовиться и что делать в ходе ее проведения

Иван Хаменушко

старший партнер «Пепеляев Групп», адвокат

Михаил Бус

практикующий юрист

Основной вопрос: что делать, если налоговая инспекция скоро придет к вам с проверкой? Какие действия помогут успешно ее пройти? Как подготовить сотрудников компании к допросу?

Решение: перед проверкой проведите аудит документов и механизмов налогообложения тех или иных операций, назначьте лиц, которые отвечают за сбор, подготовку сведений и вправе давать комментарии инспекторам ИФНС.

В ходе проверки не отказывайтесь отвечать на запросы, лучше уточните их. Если инспекция вызвала сотрудника на допрос, отправьте его вместе с юристом и попросите отвечать без гипотез и домыслов.

Налоговая проверка — это своеобразный стресс-тест менеджмента и работников. Чтобы его выдержать, нужно заранее подготовиться и правильно действовать, когда начнется сама проверка. Необходимые мероприятия проводите в два этапа: до того, как налоговые инспекторы появились в компании (или потребовали представить документы), а также в ходе самой проверки. Профессионалы расскажут, что делать, и помогут избежать ошибок.

Проверьте, включена ли Ваша компания в график проверок:

Этап № 1. Как подготовиться к будущей проверке

Заранее определите работников, которые должны взаимодействовать с инспекторами ИФНС. Выберите компетентных сотрудников, которые будут отвечать на вопросы и выполнять поручения проверяющих, на остальных наложите «локальное вето» (письменный запрет давать разъяснения, с которым сотрудники знакомятся под подпись).

Nota bene!

Компания вправе защищать свои интересы, но не должна противодействовать налоговому контролю, присваивать себе дополнительные права или ограничивать налоговый орган в реализации его властных полномочий. Компания, которую проверяет ИФНС, может установить в своих локальных актах правила взаимодействия своих сотрудников с инспекцией, если они не противоречат НК РФ.

Подготовьте акты, которые организуют работу сотрудников компании с проверяющими. Регламентировать работу с проверяющими — значит пресечь хаос, контролировать движение информации, суметь вовремя и правильно довести свои аргументы до сведения проверяющих, избежать ненужных противоречий. Чтобы этого добиться, определите на уровне локальных нормативных актов, кто из сотрудников что делает в ходе проверки. Решите, кто вправе общаться с проверяющими и получать процессуальные документы (обычно это налоговый менеджер и/или главный бухгалтер).

Назначьте лиц, которые готовят документы по требованиям проверяющих (часто это сотрудники бухгалтерии), возложите на них ответственность за коммуникацию с налоговым органом. Это нужно, чтобы в ходе проверки исключить риски неформального общения налоговых инспекторов с сотрудниками организации.

Люди, которые далеки от налоговой тематики, могут из самых лучших побуждений домысливать, а также излагать факты неточно (особенно если эти факты не входят в сферу их должностных обязанностей). Атмосфера неформальной беседы «без протокола» располагает к этому. Избежать этого поможет простое правило: если проверяющие официально не вызывают сотрудника на допрос или для дачи пояснений,

он должен иметь возможность сослаться на внутренний приказ, который запрещает давать пояснения представителям ИФНС. Нужно получить сведения — вызывайте на допрос.

Ознакомьте под подпись всех сотрудников компании с положением о порядке общения работников организации с представителями налогового органа. Если это невозможно (например, ввиду большой численности компании), ознакомьте с приказом лиц, которые могут контактировать с проверяющими, например сотрудников отдела продаж или закупок. Если этого не сделать, приказ не поможет добиться централизованного, упорядоченного и контролируемого взаимодействия с налоговым органом.

Рабочая группа должна обсуждать любое взаимодействие с налоговым органом, а не только по крупным вопросам, вроде подготовки возражений на акт налоговой проверки.

Заранее закрепите в приказе, кто из должностных лиц организации отвечает за процессуальное и содержательное сопровождение проверки (кто будет оценивать законность и исполнимость требований проверяющих, следить за сроками, формировать правовую позицию для пояснений, взаимодействовать с внешними аудиторами и привлеченными юристами и т. д.). Утвердите приказом и создайте рабочую группу, которая будет обсуждать и отвечать на запросы налогового органа. В нее включите как работников бухгалтерской и налоговой службы, так и сотрудников юридического отдела. Последние прежде всего обязаны контролировать действительность доверенностей на всех действующих от имени компании лиц, включая привлеченных консультантов. Если в компании есть работники, которые специализируются на вопросах налогообложения, основное бремя общения с налоговым органом должно лечь именно на них. Такой порядок позволит упорядочить общение с налоговым органом, проанализировать его стратегию, поможет выработать единую позицию налогоплательщика и довести ее до сведения проверяющих.

Все организационные вопросы решите заблаговременно. Чтобы это сделать, издайте приказ руководителя о порядке работы с ИФНС в ходе мероприятий налогового контроля. Такой документ пригодится, поскольку отдельные контрольные мероприятия предпринимаются без назначения камеральной или выездной проверки. Например, налоговый орган вправе вне рамок проверки запросить информацию о конкретной сделке, вызвать сотрудника на допрос или для дачи пояснений (п. 2 ст. 93.1 НК РФ). Если в компании за взаимодействие с ИФНС отвечает конкретное лицо на основании приказа, не возникнет вопроса о том, кто должен готовить документы.

187 тысяч

правонарушений выявила ФНС России за 2016 год
(источник: www.nalog.ru)

Найдите место, где разместить проверяющих в ходе выездной проверки.

Выделите помещение для работы инспекторов ИФНС. В отдельном кабинете они не будут мешать деятельности компании и отвлекать своим присутствием сотрудников.

Вопрос размещения урегулируйте в локальном нормативном акте. Издайте приказ о порядке пребывания сотрудников налогового органа на территории организации. Доступ организуйте в часы работы организации и в помещении, где будут предоставляться документы для работы.

Если проверяющие планируют ознакомиться с деятельностью организации (например, изучить ее производственные мощности), им необходимо официально провести осмотр территорий (помещений) налогоплательщика. Для этого понадобятся понятые, протокол и соблюдение других формальностей. Так, осмотр при камеральной налоговой проверке возможен только при получении мотивированного постановления о проведении осмотра, утвержденного руководителем налогового органа (или его заместителем), а произвести его можно, только если проверка проводится по НДС, когда его сумма к уплате (по мнению инспекции) занижена или же заявлена к возмещению.

Заблаговременно проведите аудит проблемных вопросов, наведите порядок в документах. Подготовка процедурного характера не заменяет собой подготовки по существу. До проверки проведите собственный аудит вопросов, самых проблемных с точки зрения практики налоговых споров.

Регулярно проверяйте, есть ли среди ваших контрагентов компании с признаками однодневки. Этот аспект важен, если по операциям с такими компаниями применяются вычеты по НДС.

Для проверки подойдут не только открытые источники или специальные информационные базы, но и прямые запросы у контрагентов справок об отсутствии задолженности по налогам и сборам. Последняя судебная практика по делам о вычетах по НДС показывает важность критерия сформированности в бюджете базы к вычету.

Nota bene!

Налоговый орган обойдет локальное «вето» на общение с сотрудником, если вызовет его на допрос.

Суды положительно оценивают обстоятельство перечислений контрагентом в бюджетную систему РФ сумм НДС, даже если такой контрагент носит признаки фирмы-однодневки. Выводы судов логичны: получение вычетов не нанесет ущерба бюджету, поскольку для такого вычета уже сформирована база. Одним из ключевых дел, обосновавших такую аргументацию, является дело ООО «Авиакомпания Когалымавиа» (определение ВС РФ от 24.10.16 № 305-КГ16-6640 по делу № А40-79255/2014).

Убедитесь, что документы подтверждают и обосновывают расходы компании, которые ИФНС учитывает, когда определяет базы по налогу на прибыль. Проблем не возникнет, если компания должным образом хранит документы. Срок хранения составляет не менее четырех лет (подп. 8 п. 1 ст. 23 НК РФ). Четыре года исчисляются с момента, когда документ был необходим для налогового учета, а не с момента его составления. Документы по приобретению недвижимости надо хранить бессрочно.

Если компания утратила по некоторым контрагентам какие-либо документы (договоры, дополнительные соглашения, акты сверки, акты приема-передачи, товарно-транспортные накладные и т. п.), запросите у последних заверенные копии. Получите их по акту приема-передачи с описью передаваемой документации. Такая мера вряд ли остановит инспекцию от предъявления претензии, но поможет доказать добросовестность налогоплательщика при обжаловании решения налогового органа.

Специфика деятельности компании может содержать иные вопросы налогово-правового характера, подлежащие обязательному текущему аудиту. Юристам организации необходимо четко понимать существующие бизнес-процессы, чтобы отслеживать налоговые риски. Например, выплата дохода в пользу иностранных лиц может как облагаться, так и не облагаться налогом у источника выплаты. В таких случаях перманентной проверке внутри компании должны подлежать основания таких выплат.

Этап № 2. Как действовать во время проверки

Порядок действий во время проверки зависит от ее вида (камеральная или выездная). Если это проверка камеральная, то проверяющие в большинстве случаев работают без выхода на территорию налогоплательщика. Это преимущественно документальная проверка. При необходимости ИФНС назначает осмотр территории и помещений.

«Регламентировать работу с проверяющими — значит избежать хаоса»
Закон ограничивает круг исследуемых при проведении камеральной налоговой проверки документов, но приводит много оговорок и исключений. Согласно пункту 7 статьи 88 НК РФ, налоговый орган не вправе истребовать у налогоплательщика дополнительные сведения и документы, если иное не предусмотрено указанной статьей или если представление таких документов вместе с налоговой декларацией (расчетом) не предусматривает НК РФ.

Перепроверьте, могут ли истребуемые документы или сведения действительно запрашиваться инспекцией. Так, например, при выявлении противоречий между

сведениями об операциях, отраженных контрагентами в декларациях по НДС, у налогового органа возникает право истребования первичных и иных документов по таким операциям. Истребование документов по операциям, которые закон освобождает от обложения НДС, незаконно.

Не отказывайтесь представить документы, уточните связь между ними и целью проверки. В ходе выездной проверки налоговый орган вправе задействовать весь спектр своих контрольных полномочий. Ключевые контрольные полномочия дают ему возможность истребовать любые «необходимые для проверки» документы (ст. 93 НК РФ) и допрашивать свидетелей.

1,169 млрд

рублей штрафов назначила ФНС России по результатам проверок в 2016 году (источник: nalog.ru)

Проверяемая компания обязана представлять только документы, «необходимые для исчисления и уплаты налогов» (подп. 6 п. 1 ст. 23 НК РФ). Это значит, что налогоплательщик в ответе на требование ИФНС вправе попросить налоговый орган конкретизировать связь запрошенных документов с исчислением и уплатой налогов, начать диалог о необходимости представить документы. Такой способ лучше, чем прямой отказ. Если компания не передаст сведения, она рискует спровоцировать выемку документов или оказаться оштрафованной. Согласно пункту 1 статьи 126 НК РФ, размер штрафа за каждый непредставленный документ — 200 рублей, но итоговая сумма штрафа может оказаться накладной для компании, если объем непредставленных документов велик.

Убедитесь, что налоговый орган требует конкретные документы. Закон не наделял налоговый орган правом на сплошное истребование документов. Тем не менее компании часто сталкиваются с таким запросом. Например, инспекция требует представить «документы о хозяйственной деятельности за 2014 год» в течение десяти рабочих дней. Когда такие запросы идут один за другим, налогоплательщику приходится мобилизовать всю бухгалтерию. Работа фирмы останавливается, потому что все сотрудники бухгалтерии срочно собирают и копируют документы. Это создает напряженную обстановку, ведет к ошибкам, особенно если ИФНС запрашивает не только документы, но и пояснения по ним.

Nota bene!

По замыслу разработчиков кодекса, выездная проверка — это работа с подлинными документами по месту их нахождения, то есть в организации. А истребование — это способ получить копии тех документов, которые точно нужны для фиксации выявленных фактов нарушений.

Представьте, что вам за десять дней нужно прокомментировать документы по затратам трехлетней давности, пояснив причины выбора поставщика, обстоятельства заключения сделок, при этом число сделок — несколько тысяч.

В такой ситуации заявите мотивированное ходатайство о продлении срока представления документов. Подайте его не позднее дня, следующего за днем получения требования. Чаще всего сотрудники налогового органа идут навстречу налогоплательщику, продлевая такой срок представления.

Если ходатайство не помогло, ответьте на требование. Укажите, что выездная проверка предполагает ознакомление с документами на территории налогоплательщика. Сообщите, что компания готова представить оригиналы документов в своем помещении. Такой ответ — крайнее средство, но оно помогает ввести коммуникацию с налоговым органом в более или менее разумное русло.

Не предпринимайте действий, которые налоговая инспекция воспримет как отказ представить запрашиваемые документы или противодействие мерам налогового контроля. Налоговый орган в любом случае найдет способ доступа к документам

(выемка, запрос документов и информации у третьих лиц и даже привлечение сотрудников правоохранительных органов, например, для обеспечения доступа работников налогового органа в заблокированные помещения проверяемой организации). Попытки противодействия негативно влияют на последующую оценку обстоятельств дела вышестоящим налоговым органом и судом.

Памятка компании на случай допроса ее сотрудников

Проведите краткий инструктаж работника перед тем, как отправить его в ИФНС.

1. Не отпускайте работников на допрос в ИФНС без юриста. Любое лицо имеет гарантированное статьей 48 Конституции РФ право на юридическую помощь. Что касается другого конституционного права, предусмотренного статьей 51, — не свидетельствовать против себя лично, то с ним есть определенные трудности. Если лицо желает воспользоваться статьей 51 Конституции РФ, запретить это сделать не может никто, но такой отказ от дачи показаний на практике воспринимается негативно: отказался — значит есть что скрывать.
2. Не уклоняйтесь от допроса. В силу специфики налогового законодательства налогоплательщик фактически несет бремя доказывания. Лучше, чтобы вызванное на допрос в качестве свидетеля лицо явилось.
3. Проинструктируйте сотрудника, который идет на допрос, чтобы он не высказывал гипотез. Показания свидетеля — способ получения информации о фактах, а не о мнении или предположениях. Задача налогового органа — восстановить в памяти свидетеля картину событий. Сотрудник обязан отвечать на вопросы о деятельности организации, которые относятся к его должностным обязанностям в ней. Корректным будет ответ «не знаю, потому что это не входило в круг моих должностных обязанностей». Ответ «не помню» допустим, главное — не фантазировать. Гипотезы по поводу тех или иных событий могут навредить компании.
4. Напомните сотруднику, чтобы он ознакомился с протоколом, прежде чем расписаться. Свидетель должен убедиться, что инспектор записал показания точно, не смещая акценты. На этом этапе понадобится профессиональная помощь сопровождающего лица, потому что допрашиваемый не всегда оценивает степень искажения информации, когда она излагается казенным языком протокола. При выявлении несоответствий между записями протокола и содержанием показаний свидетель не должен стесняться внести в протокол замечания — НК РФ дает такое право. Возражать на аргументацию налогового органа, основанную на показаниях свидетеля, имея под рукой зафиксированные замечания, будет легче.

РИСКОВАННАЯ СДЕЛКА

Перерыв между двумя договорами аренды. Придется оплатить, если правильно не оформить

Дарья Ускова

магистр кафедры экологического и земельного права МГУ им. М. В. Ломоносова, помощник юриста ООО «Содружество земельных юристов»

Зона риска: аренда нежилого помещения | Участники: арендодатель, арендатор, истец, ответчик | Негативные последствия: переплата, признание соглашения пролонгированным

Стороны договора аренды часто предпочитают заключать соглашение на срок менее года. Такой договор не подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 651 ГК РФ). Это позволяет сэкономить время и деньги, поскольку не нужно обращаться в Росреестр и платить госпошину за регистрацию договора аренды (п. 10 информационного письма Президиума ВАС РФ от 16.02.01 № 59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона „О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним“»).

Вопросы появляются, когда время краткосрочной аренды подходит к концу. Арендатор выбирает: заключать новое соглашение или искать более выгодное предложение. Если условия аренды всех устраивают, стороны подписывают аналогичный договор на новый