

ВНИМАНИЮ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ



Дмитрий ФОМИЧЕВ,
адвокат, партнер, адвокатское бюро
«Шабарин и партнеры»,
г. Москва

Ранее действовавшая редакция УПК РФ предусматривала обязательное наличие заключения налогового органа о наличии недоимки по налогам и/или сборам для возбуждения уголовного дела по фактам уклонения от уплаты соответствующими налогами и/или сборов.

Ныне действующая редакция закона позволяет следователю возбуждать дела данной категории в отсутствие подобного заключения налогового органа при наличии предварительного расчета суммы предполагаемой недоимки.

По сути, несмотря на дополнения процессуального характера, законодатель вернулся к общему порядку возбуждения уголовных дел данной категории. Предварительный расчет недоимки по налогам и сборам в рамках следственной проверки возможен путем проведения исследования специалистом или налоговой экспертизы.

На наш взгляд, подобные изменения направлены на ужесточение уголовной политики по делам данной ка-

тегории с тенденцией к обвинительному уклону. Поскольку прежняя редакция УПК РФ не предусматривала какой-либо формы заключения налогового органа о наличии недоимки по налогам, на практике данный вопрос разрешался в соответствии с нормами налогового законодательства.

Данное обстоятельство позволяло лицу, подвергнувшемуся налоговой проверке, оспорить ее результаты в суде. В случае признания судом претензий налогового органа несостоятельными в возбуждении уголовного дела по данным фактам отказывалось, а возбужденные дела подлежали прекращению.

Кроме того, процедурные вопросы получения заключения налогового органа и представление их следователю либо должностному лицу органа дознания значительно затягивали сроки проведения проверок по фактам возможного уклонения от уплаты налогов и/или сборов. Отчасти данным обстоятельством обусловлено изменение законодательства по вопросам возбуждения указанных уголовных дел.

Отсутствие в материалах проверки у следователя названного заключения налогового органа являлось процессуальным препятствием для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, что давало возможность субъектам предпринимательской деятельности выстроить соответствующую линию защиты.

С учетом внесенных в закон изменений предпринимателям рекомендуется внимательнее относиться к выбору партнеров при заключении соответствующих коммерческих сделок, а при осуществлении в отношении них проверочных мероприятий своевременно обращаться за юридической помощью для эффективной защиты прав.

В УСЛОВИЯХ НЕПРОСТОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ СИТУАЦИИ



Артем КРЫЛОВ,
адвокат, адвокатское бюро
«Крыловы и партнеры»
г. Москва

По налоговым преступлениям опять будут действовать общеустановленные поводы для возбуждения уголовного дела, то есть заявление о преступлении; явка с повинной; сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников; постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании.

В части порядка возбуждения уголовного дела законодатель принял так называемую компромиссную редакцию:

– при поступлении из органа дознания сообщения о преступлениях, предусмотренных ст. 198–199.1 УК РФ, следователь не позднее 3 суток направляет в вышестоящий налоговый орган по отношению к налоговому органу, в котором находится на учете налогоплательщик, копию сообщения с предварительным расчетом суммы недоимки;

– налоговый орган не позднее 15 суток направляет свое заключение о нарушении законодательства о налогах и сборах, о правильности расчета суммы предполагаемой недоимки, а также информирует о проводимой налоговой проверке либо об отсутствии сведений о нарушении законодательства в отношении налогоплательщика;

– не позднее 30 суток со дня поступления сообщения о преступлении следователь должен принять процессуальное решение, при этом дело может быть возбуждено и до получения заключения налогового органа при наличии достаточных оснований.

Таким образом, участие налогового органа в процессе возбуждения уголовного дела на практике может свестись к предоставлению формальных сведений. Следует отметить, что у подозреваемого, обвиняемого сохраняется право на прекращение уголовного преследования в случае, если лицо впервые совершило преступление, предусмотренное ст. 198–199.1 УК РФ, и если до назначения судебного заседания ущерб, причиненный бюджетной системе в результате преступления, возмещен в полном объеме.

Под возмещением ущерба в данном случае понимается уплата в полном объеме недоимки, соответствующих пеней и штрафов в размере, определяемом в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах с учетом представленного налоговым органом размера.

Оценивая принятый закон, нельзя не обратить внимания на ряд иных законодательных инициатив в области ужесточения налоговой политики государства. Это так называемые законопроекты по деофшоризации бизнеса, целью которых является создание действенного механизма пресечения использования низконалоговых юрисдикций для получения необоснованных налоговых выгод. Увеличение налоговой нагрузки на имуще-

ство физических лиц через расчет налога от кадастровой стоимости. Установление новых квалифицирующих признаков в ст. 199 УК РФ – совершение преступления организованной группой с использованием подставных фирм, а также с сокрытием или искажением информации в отношении контролируемых иностранных компаний или контролируемых сделок.

Понятно, что в условиях непростой экономической ситуации в России следовало ожидать усиления налоговой дисциплины и повышения эффективности фискальных служб. Иными словами, различные изменения в области усиления налоговой ответственности носят системный характер и имеют цель максимально ограничить возможность уклонения от их уплаты.

Однако для бизнеса опасными являются не сами законы, ужесточающие ответственность, а то, как складывается практика по их применению.

Бизнес должен усилить внутренний контроль за своими налоговыми обязательствами.

А вот крупнейшему бизнесу законодатель предоставил возможность заключать соглашения с ФНС о расширенном информационном взаимодействии. В первом чтении уже принят законопроект о введении института налогового мониторинга, который предоставляет возможность организации до подачи декларации согласовать свою позицию по вопросам налогообложения с ФНС. В свою очередь инспектор в режиме реального времени сможет видеть данные бухгалтерского и налогового учета и отслеживать правильность и своевременность уплаты налогов. В период действия соглашения будут запрещены выездные проверки. Ко второму чтению предлагается уточнить критерии налогоплательщиков, порядок оформления результатов мониторинга, виды и суть контрольных мероприятий.

НАЛОГИ ИЛИ СВОБОДА



Александр СУХАРЕНКО,
юрист,
г. Владивосток

В соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 407 единственном поводом для возбуждения уголовного дела о налоговых преступлениях (ст. 198–199.2 УК РФ) являлись материалы налоговой инспекции. Однако, по мнению главы Следственного комитета РФ А. Бастрыкина, такой порядок стал одной из основных причин снижения выявляемости налоговых преступлений. В 2013 году сотрудниками СК РФ было возбуждено всего 1655 уголовных дел (2012 год – 1171), а в I квартале 2014 года – 563 уголовных дела. Между тем масштаб уклонения от уплаты налогов и сборов составляет около 10% ВВП. По этому показателю Россия занимает 4-е место в мире. По состоянию на 01.01.2014 налоговая задолженность в консолидированный бюджет РФ составила 1,2 трлн руб.

Федеральный закон от 22.10.2014 № 308-ФЗ отменил указанный порядок, дополнив ст. 144 УПК РФ ч. 7–9. В них предусмотрено, что при поступлении сообщения о налоговых пре-

ступлениях (ст. 198–199.1 УК РФ) следователь при отсутствии оснований для отказа в возбуждении уголовного дела не позднее 3 суток направляет в вышестоящий налоговый орган по отношению к тому, в котором состоит на учете налогоплательщик (налоговый агент, плательщик сбора), копию такого сообщения с приложением соответствующих документов и предварительного расчета предполагаемой суммы недоимки. По результатам рассмотрения этих материалов налоговый орган не позднее 15 суток с момента их получения:

✓ направляет следователю заключение о нарушении налогового законодательства и о правильности предварительного расчета суммы предполагаемой недоимки в случае, когда обстоятельства, указанные в сообщении, были предметом налоговой проверки, по результатам которой было вынесено решение, а также информацию об обжаловании или о приостановлении исполнения такого решения;

✓ информирует следователя о том, что в отношении налогоплательщика (налогового агента, плательщика сбора) проводится проверка, по результатам которой решение еще не принято либо не вступило в законную силу;

✓ информирует следователя об отсутствии сведений о нарушении налогового законодательства в случае, если указанные в сообщении обстоятельства не были предметом налоговой проверки.

После получения заключения налогового органа, но не позднее 30 суток со дня поступления сообщения о преступлении следователем должно быть принято соответствующее процессуальное решение. Однако уголовное дело о налоговых преступлениях может быть возбуждено и до получения из налогового органа заключения или информации при наличии повода

и достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Согласно поправкам в ст. 28.1 УПК РФ суд или следователь с согласия руководителя прекращает уголовное преследование лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении налогового преступления при наличии оснований, предусмотренных ст. 24 и 27 УПК РФ и ч. 1 ст. 76.1 УК РФ, в случае если до назначения судебного заседания ущерб, причиненный бюджетной системе РФ, возмещен в полном объеме.

Под возмещением ущерба понимается уплата в полном объеме недоимки, пеней и штрафов в размере, определяемом в соответствии с налоговым законодательством с учетом представленного налоговым органом размера пеней и штрафов. Исключение составляет ст. 199.2 УК РФ, по которой возмещение должно составить 5-кратную сумму причиненного ущерба либо в федеральный бюджет должен быть перечислен доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере 5-кратной суммы такого дохода.

Частичное возмещение ущерба или полное возмещение ущерба после назначения судебного заседания может быть учтено только в качестве обстоятельства, смягчающего наказание (Постановление Пленума ВС РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Остается добавить, что Закон № 308 не отменяет положение п. 3 ст. 108 НК РФ, согласно которому привлечь лицо к ответственности за нарушение налогового законодательства можно только в том случае, если соответствующий факт установлен вступившим в законную силу решением налогового органа.

ИСКЛЮЧИЛИ И УТОЧНИЛИ



Мария ЮХАРАНОВА,
ведущий юрист-консультант,
Группа компаний «Ю-Софт»,
г. Москва

Федеральный закон от 22.10.2014 № 308-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» вступил в силу 22 октября 2014 года.

Поводом к разработке этого Закона послужили изменения, внесенные Федеральным законом от 06.12.2011 № 407-ФЗ «О внесении изменений в статьи 140 и 241 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Указанный Закон ввел правило: уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 198–199.2 УК РФ, могут быть возбуждены только по материалам, полученным от налоговых органов. До этого наряду с сообщениями налоговых органов в качестве поводов для возбуждения уголовных дел о налоговых преступлениях могли выступать любые сообщения о преступлениях: заявления учреждений, организаций и граждан, результаты оперативно-разыскной деятельности, иные сообщения.

За небольшой период действия поправки, внесенных Законом № 407-ФЗ, была выявлена «низкая эффективность раскрытия налоговых преступлений, в связи с чем существенно затруднено использование в уголовном процессе имеющихся результатов оперативно-разыскных мероприятий, проводимых органами внутренних дел Российской Федерации в рамках борьбы с налоговой преступностью».

Теперь эта норма исключена, и помимо сообщения налогового органа уголовное дело по ст. 198–199.2 УК РФ может быть возбуждено на основании заявления о преступлении, явки с повинной, сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, полученного из иных источников (ч. 1 ст. 140 УПК РФ).

Комментируемый Закон, помимо установления иных поводов для возбуждения уголовного дела, уточнил порядок взаимодействия налоговых и следственных органов. После его вступления в силу (согласно ст. 3 Закона – 22 октября 2014 года) правоохранительные органы при наличии повода и достаточных данных вправе возбудить уголовное дело по факту нару-

шения законодательства о налогах и сборах без соответствующего заключения налогового органа. По общему же правилу следователь должен направить сведения о предполагаемом налоговом преступлении в налоговый орган по месту учета налогоплательщика, налоговый орган направляет в течение 15 суток с момента получения материалов от следователя:

✓ если в отношении указанного налогоплательщика уже проводилась налоговая проверка и вынесено решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности – заключение о нарушении законодательства о налогах и сборах;

✓ если в отношении указанного налогоплательщика проводится налоговая проверка – информирует следователя об этом;

✓ если в отношении указанного налогоплательщика налоговая проверка не проводилась – информирует следователя об отсутствии сведений о нарушении законодательства о налогах и сборах.

Положение законодательства о возможности следователя возбуждать уголовные дела о налоговых преступлениях в отсутствие соответствующего решения налогового органа представляется спорным. Получается, что должностное лицо организации может быть привлечено к уголовной ответственности за совершение преступления, установленного УК РФ, когда нарушение налогового законодательства, которое выявляется только по результатам налоговой проверки организации в соответствии с положениями НК РФ, не установлено.

Согласно ч. 9 ст. 144 УПК РФ следователь может выявить факт причинения ущерба интересам государства в течение 30 суток с момента получения сообщения о преступлении, в то время как налоговому органу для установления факта совершения налогового правонарушения предоставляется 3 месяца (для камеральной проверки) и максимум 6 месяцев (для выездной).

Напомним, что в настоящее время помимо положений ст. 144 УПК РФ и ст. 32 НК РФ порядок взаимодействия налоговых и правоохранительных органов по предупреждению, выявлению и пресечению налоговых правонарушений и преступлений утвержден совместным Приказом МВД России № 495 и ФНС России № ММ-7-2-347 от 30.06.2009. Им же утверждены 3 инструкции: о порядке взаимодействия органов внутренних дел и налоговых органов при организации и проведении выездных налоговых проверок, о порядке направления органами внутренних дел материалов в налоговые органы при выявлении обстоятельств, требующих совершения действий, отнесенных к полномочиям налоговых органов, для принятия по ним решения, о порядке направления материалов налоговых органов в органы внутренних дел при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления.

10 ЛЕТ НА УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ

Евгений КАПИШНИКОВ,
младший юрист налоговой практики,
компании «Пепеляев Групп»,
г. Москва

Часть 1.1 ст. 140 УПК РФ признана утратившей силу, что фактически означает возврат порядка возбуждения уголовных дел по налоговым составам, действовавшего до декабря 2011 года.

Вместе с тем устанавливаются дополнительные обязанности.

Следователь при поступлении из органов дознания сообщения о налоговом преступлении и при отсутствии оснований для отказа в возбуждении уголовного дела в течение трех суток направляет в вышестоящий налоговый орган по отношению к налоговому органу, в котором состоит налогоплательщик на налоговом учете:

– копию сообщения о преступлении с приложением соответствующих документов;

– предварительный расчет предполагаемой суммы недоимки.

После получения заключения налогового органа, но не позднее 30 суток со дня поступления сообщения о преступлении, по результатам рассмотрения этого заключения следователем должно быть принято процессуальное решение.

Уголовное дело о преступлениях, предусмотренных ст. 198–199.1 УК РФ, может быть возбуждено следователем также и до получения из налогового органа заключения или иной информации при наличии повода и достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Направляемые налоговым органом следователю заключение или информация носят формальный характер, то есть не влияют на решение о возбуждении (об отказе в возбуждении) уголовного дела о налоговом преступлении.

Внесенные изменения вновь будут приводить к тому, что при

отсутствии налогового правонарушения будет возбуждаться уголовное дело, связанное с уклонением от уплаты налогов.

Судебный акт об отсутствии нарушения налогового законодательства становится более важным, чем аналогичное решение налогового органа, поскольку ст. 90 «Преюдиция» УПК РФ остается без изменений.

Уголовное преследование за налоговые преступления может осуществляться за период деятельности налогоплательщика до десяти лет, в том числе и за те периоды, за которые уже проводилась налоговая проверка.

Произошедшие изменения влекут необходимость пересмотра системы безопасности руководителей и сотрудников, а также компании в целом. Следует разработать и принять дополнительные юридические, организационные и технические меры по защите прав и законных интересов указанных лиц.