

Внимание финансовых директоров, главных бухгалтеров, руководителей налоговых департаментов и юридических служб.

ФНС РОССИИ ВЫПУСТИЛО РЕЗОНАНСНОЕ ПИСЬМО С ПЕРЕЧНЕМ ПРИЗНАКОВ, СВИДЕТЕЛЬСТВУЮЩИХ О ФИКТИВНОМ ХАРАКТЕРЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИКА

ФНС России в Письме от 10.07.2018 № [ЕД-4-15/13247](#) «О профилактике нарушений налогового законодательства» обозначила признаки фиктивной деятельности налогоплательщика, а также мероприятия налогового контроля, направленные на выявление и предотвращение такой деятельности.

Основные положения Письма

К признакам фиктивной деятельности в Письме отнесены, в частности:

- представление уточненных налоговых деклараций с некорректным порядковым номером корректировки;
- уклонение руководителей налогоплательщика от явки на проведение допросов (более 2-х раз);
- явка на допросы с представителями (адвокатами);
- непроживание руководителей налогоплательщика по месту их регистрации;
- выдача доверенности на представление интересов представителям, зарегистрированным (проживающим) в других субъектах РФ;
- организация является вновь созданной (дата создания/регистрации – 2017 год);
- предоставление налогоплательщиком на протяжении нескольких предыдущих отчетных (налоговых) периодов «нулевой» отчетности;
- приближенность отраженных в налоговых декларациях сумм доходов к сумме расходов;
- удельный вес налоговых вычетов по НДС более 98 %;
- ненахождение организации по месту ее регистрации;
- незаключение договора аренды с собственниками помещений;
- среднесписочная численность 1 человек либо отсутствует;
- неполучение руководителями организаций доходов, в том числе и в организациях, руководителями которых они являются;

- изменение налогоплательщиками места постановки на учет;
- внесение сведений о смене руководителя организации незадолго до предоставления отчетности;
- отсутствие расчетных счетов в течение трех месяцев с даты создания (регистрации) организации;
- открытие (закрытие) множества расчетных счетов (более 10);
- «транзитный» характер движений денежных средств по расчетным счетам;
- открытие расчетных счетов в банках, отличных от места регистрации организации;
- руководитель (учредитель) организации не является резидентом РФ.

Для сбора необходимых доказательств налоговый орган проводит допросы руководителей, учредителей, представителей налогоплательщика.

Письмом предусмотрены также следующие мероприятия налогового контроля:

- осмотр помещений по адресу налогоплательщика;
- истребование у банков документов (информации) в целях установления и проверки полномочий лиц, открывающих счет и имеющих право на распоряжение находящимися на счете средствами;
- истребование у удостоверяющего центра документов (информации) с целью установления и проверки полномочий лиц, обратившихся за получением сертификатов ключей проверки электронных подписей;
- проведение экспертизы документов и информации на машинных носителях (почерковедческая, автороведческая, технико-криминалистическая) в целях исключения фактов представления фиктивных документов и проверки достоверности подписей лиц.

Налоговым органом может быть инициирована процедура аннулирования налоговых деклараций, если им на основе указанных в Письме признаков будут установлены факты фиктивной деятельности налогоплательщика.

В Письме приводится Инструкция по отзыву (аннулированию) соответствующих налоговых деклараций, хотя НК РФ такая процедура не предусмотрена.

Анализ Письма. Выводы и рекомендации

Признаки фиктивной деятельности, которые приводятся в Письме, вызывают вопросы, поскольку многие из них сами по себе никак не могут свидетельствовать о фиктивности. В частности, выдача доверенности представителям, проживающим в других субъектах РФ. Введение территориального критерия ограничивает налогоплательщика в свободном выборе представителя, что является нарушением как прав налогоплательщика, так и прав представителей. Непроживание руководителей организации по месту их регистрации не имеет никакого отношения к деятельности самой организации и уж тем более не может оказывать влияния на ее фиктивность. Также, на вновь созданные в 2017 году организации не должна уже априори падать «тень фиктивности», ставя под сомнение добросовестность учредителей и руководителей организации, а также их деловую репутацию и направленность на осуществление предпринимательской деятельности при соблюдении налогового законодательства.

Особый же резонанс вызвала та часть Письма, из которого следует, что участие адвоката в допросе может означать отсутствие реальности ведения деятельности.

Сам факт включения присутствия адвоката на допросе в «черный список» является тревожным знаком, приравнивающим неотъемлемое право лица на юридическую помощь, предусмотренное ч. 1 ст. 48 Конституции РФ, к компрометирующим обстоятельствам. Привлечение адвоката к участию в допросе является безусловным конституционным правом налогоплательщика.

ФНС России, выпустив данное письмо, фактически наложила невидимое ограничение на конституционное право каждого лица на защиту. Это чревато тем, что, принимая решение пойти на допрос без адвоката в связи с нежеланием войти в «группу риска», налогоплательщик должен будет самостоятельно анализировать ситуацию на допросе, в том числе суметь выявить не относящиеся к делу вопросы и возможные ошибки и недочеты со стороны налогового органа, например, в части порядка ведения допроса и заполнения протокола.

Федеральная палата адвокатов уже [обратилась](#) в ФНС России с просьбой внести соответствующие изменения в опубликованное Письмо. ФНС России на данное обращение [ответила](#), что «указанные в письме признаки не являются фактами нарушения налогового законодательства, а используются налоговыми органами в аналитических системах формирования списков налогоплательщиков, в деятельности которых, возможно, имеются налоговые риски». ФНС России подчеркнула, что положения Письма не препятствуют и не ограничивают участие адвокатов в ходе проведения мероприятий налогового контроля.

Однако предвзятость обозначенных в Письме признаков фиктивности при их формальном применении может создать негативный прецедент, на который могут впоследствии ссылаться нижестоящие налоговые органы при вынесении решений, исказив тем самым изначально заложенную в нем мысль.

Специалисты компании «Щекин и партнеры» готовы предоставить консультации по порядку проведения допросов и иных мероприятий налогового контроля, а также выступить представителями налогоплательщиков в рамках таких мероприятий.



Евгения Миронова

Юрист

ООО «Щёкин и партнёры»

Тел.: +7 (495) 984-63-01

e.mironova@schekinlaw.ru



Наира Мурадян

Младший юрист

ООО «Щёкин и партнёры»

Тел.: +7 (495) 984-63-01

n.muradyan@schekinlaw.ru