

Галина Корнийчук

Юридический ликбез.

**«Система, виды
и порядок...**



Галина Корнийчук

**Юридический ликбез. «Система,
виды и порядок проведения
государственного контроля за
субъектами предпринимательской
деятельности»**

«Научная книга»

2004

Корнийчук Г. А.

Юридический ликбез. «Система, виды и порядок проведения государственного контроля за субъектами предпринимательской деятельности» / Г. А. Корнийчук — «Научная книга», 2004

В современных, динамично развивающихся, рыночных отношениях становится все больше участников, субъектов предпринимательской деятельности. В этих условиях основной задачей государства становится контроль за их деятельностью, поскольку множество субъектов предпринимательской деятельности не совсем добросовестно, а порой и противозаконно осуществляют свою деятельность. В то же время каждому предпринимателю, юридическому лицу необходимо знать, кто вправе его контролировать, проверять, на каких основаниях, с какой периодичностью, что является законным со стороны проверяющих, а что нет. Такие знания позволят обезопасить себя от произвола властей, законно избежать неприятных последствий, а также оспорить незаконные действия государственных органов.

Содержание

Предисловие	6
Система, виды и порядок проведения государственного контроля за субъектами предпринимательской деятельности	7
Система органов государственного контроля	8
Общий порядок проведения проверок	10
Проверки исполнения законодательства по вопросам налогообложения	17
Конец ознакомительного фрагмента.	22

Галина Корнийчук
Юридический ликбез. «Система,
виды и порядок проведения
государственного контроля за субъектами
предпринимательской деятельности»

Все права защищены. Никакая часть электронной версии этой книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме и какими бы то ни было средствами, включая размещение в сети Интернет и в корпоративных сетях, для частного и публичного использования без письменного разрешения владельца авторских прав.

* * *

Предисловие

В современных, динамично развивающихся, рыночных отношениях становится все больше участников, субъектов предпринимательской деятельности. В этих условиях основной задачей государства становится контроль за их деятельностью, поскольку множество субъектов предпринимательской деятельности не совсем добросовестно, а порой и противозаконно осуществляют свою деятельность. В то же время каждому предпринимателю, юридическому лицу необходимо знать, кто вправе его контролировать, проверять, на каких основаниях, с какой периодичностью, что является законным со стороны проверяющих, а что нет. Такие знания позволят обезопасить себя от произвола властей, законно избежать неприятных последствий, а также оспорить незаконные действия государственных органов.

В силу всех указанных аргументов, стоит отметить, что эта книга является уникальной в своем роде, она незаменима для хозяйствующих субъектов, поскольку при ее использовании нет необходимости искать в различных документах отдельные положения о том или ином виде контроля, в ней собрано все воедино и изложено в более доступной форме для читателя. Если читателя заинтересовали, какие-то отдельные моменты, рассматриваемые в данной книге, то он может посмотреть конкретный документ, к которому отсылает данное издание.

Также необходимо отметить, что в данной книге размещены полезные для читателя приложения – это, например, таблица с рассмотрением всех основных видов административной ответственности субъектов предпринимательской деятельности, также, это основные формы документов, применяемых при проведении налоговых проверок и пр.

И в заключение необходимо отметить, что данная книга написана практикующим юристом, имеющим богатый опыт практической работы в области налоговых правоотношений и углубленно изучившим научную литературу.

Система, виды и порядок проведения государственного контроля за субъектами предпринимательской деятельности

Контроль как за общим развитием экономики, так и за предпринимательской деятельностью конкретных хозяйствующих субъектов берет на себя государство. Его контролирующие органы многочисленны и разнообразны.

Поскольку уровень законопослушания, гражданского самосознания да и просто культуры труда российских предпринимателей еще довольно низок, в нынешних экономических условиях без контролеров, ревизоров, инспекторов обойтись нельзя. Государство возложило на себя функции контролера: при сборе налогов – в целях пополнения бюджета, в различных сферах производства – в целях безопасности и охраны здоровья граждан, недопущения недобросовестной конкуренции, соблюдения специальных норм и правил и т. д.

Деятельность контролирующих органов в настоящее время вызывает нарекания. Причин тому немало: несовершенство действующего законодательства, низкий уровень квалификации, а часто и недобросовестность сотрудников контролирующих органов, использование органов государственного контроля для оказания давления на отдельные предприятия и т. п.

К основным видам проверок и контроля, осуществляемых государственными органами за субъектами экономической деятельности, можно отнести:

- 1) проверки исполнения законодательства по вопросам налогообложения,
- 2) проверки законодательства об осуществлении денежных расчетов с населением,
- 3) проверки органами налоговой полиции,
- 4) проверки органами милиции,
- 5) проверки исполнения законодательства по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства,
- 6) экспортный контроль,
- 7) валютный контроль,
- 8) таможенный контроль,
- 9) проверки органами государственного пожарного надзора,
- 10) проверки органами Госсанэпиднадзора,
- 11) проверки органами Госстандарта,
- 12) государственный контроль торговли, качества товаров,
- 13) контроль за исполнением трудового законодательства и охраной труда.

По данным экспертов, в каждом регионе действует более ста проверяющих организаций, начиная от налоговых инспекций и заканчивая муниципальными комиссиями по установлению акустического воздействия на окружающую среду. Если каждая контролирующая организация и комиссия включит Вашу организацию в свой план проверок, то в течение двух лет Вы будете находиться в состоянии непрерывных проверок.

Однако визит представителей контролирующих органов нельзя расценивать как стихийное бедствие. Порядок проверок и полномочий контролирующих органов четко определен действующим законодательством. При этом и Вы, как проверяемые, также должны соблюдать определенные правила поведения. Надеюсь, что, узнав из этой работы «правила игры», Вы избежите типичных ошибок, и ни одна проверка не застанет Вас врасплох.

Система органов государственного контроля

В систему органов по осуществлению государственного контроля за соблюдением законов и иных правовых актов, регулирующих отношения в области предпринимательской деятельности и защиты прав потребителей входят:

Министерство внутренних дел Российской Федерации и его территориальные органы;

Министерство Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства и его территориальные органы;

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам и его территориальные органы;

Министерство здравоохранения Российской Федерации и его территориальные органы;

Министерство труда и социального развития Российской Федерации и его территориальные органы;

Министерство финансов Российской Федерации и его территориальные органы;

Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации и его территориальные органы¹;

Государственный комитет Российской Федерации по стандартизации и метрологии и его территориальные органы;

Государственный комитет Российской Федерации по статистике и его территориальные органы;

Государственный таможенный комитет Российской Федерации и его территориальные органы;

Государственный комитет Российской Федерации по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и его территориальные органы²;

Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг;

Федеральная энергетическая комиссия Российской Федерации;

Федеральная служба земельного кадастра России;

Федеральная служба безопасности Российской Федерации;

Федеральная служба России по финансовому оздоровлению и банкротству;

Федеральная служба налоговой полиции Российской Федерации³;

Федеральная служба охраны Российской Федерации и др.

Каждый государственный орган системы контроля за соблюдением законов и иных правовых актов РФ в различных отраслях народного хозяйства выполняет определенные функции и имеет свои полномочия, которые установлены законами РФ и положениями, утвержденными Правительством РФ, что позволяет избежать дублирования функций этих органов.

¹ С 1 июля 2003 года (в соответствии с Указом Президента РФ от 11.03.2003 г. № 306) Министерству экономического развития и торговли Российской Федерации будут переданы часть функций упраздненной Федеральной службы России по валютному и экспортному контролю.

² С 1 июля 2003 года (в соответствии с Указом Президента РФ от 11.03.2003 г. № 306) Государственному комитету Российской Федерации по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ будут переданы функции Министерства внутренних дел Российской Федерации по предупреждению и пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

³ С 1 июля 2003 года (в соответствии с Указом Президента РФ от 11.03.2003 г. № 306) будет упразднена Федеральная служба налоговой полиции Российской Федерации как самостоятельная государственная структура. Ее функции по выявлению, предупреждению и пресечению налоговых преступлений и правонарушений будут переданы Министерству внутренних дел Российской Федерации. Теперь в структуре центрального аппарата Министерства внутренних дел Российской Федерации будет функционировать Федеральная служба по экономическим и налоговым преступлениям Министерства внутренних дел Российской Федерации, возглавляемая заместителем Министра внутренних дел Российской Федерации – начальником Службы криминальной милиции.

Существуют следующие виды контроля: налоговый, таможенный, санитарно-эпидемиологический, ветеринарный, экологический, пожарный, энергетический, радиационный, валютно-экспортный, контроль за соблюдением правил торговли и качества товаров в целях защиты прав потребителей и др.

Контролирующие органы имеют право устанавливать обязательные требования в целях обеспечения безопасности товаров (работ, услуг) и осуществляют контроль за соблюдением этих требований. По фактам нарушений законодательства государственные органы, в пределах своей компетенции, направляют предписания об устранении выявленных нарушений, налагают штрафы как на субъектов хозяйственной деятельности, так и на должностных лиц этих организаций. Штрафные санкции порой столь велики, что ставят под удар дальнейшее существование «проверенной» организации.

Виды и размеры некоторых административных взысканий, применяемых за выявленные нарушения в области трудовых отношений, предпринимательской деятельности, в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг и т. д. смотрите в Приложении № 1.

Общий порядок проведения проверок

Единого нормативного акта, регулирующего порядок проведения контроля представителями государственных органов, нет. В каждой отрасли имеются свои законы и подзаконные акты, регулирующие порядок осуществления контрольных функций.

Одним из таких законов является Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора).

Под государственным контролем (надзором) в указанном законе понимается проведение проверки выполнения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем при осуществлении их деятельности обязательных требований к товарам (работам, услугам), установленных Федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами.

Следует также отметить, что под мероприятием по контролю понимается совокупность действий должностных лиц органов государственного контроля (надзора), связанных с проведением проверки выполнения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем обязательных требований, осуществлением необходимых исследований (испытаний), экспертиз, оформлением результатов проверки и принятием мер по результатам проведения мероприятия по контролю. Продолжительность таких мероприятий не должна превышать один месяц.

Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)» устанавливает, что мероприятия по государственному контролю проводятся на основании распоряжений (приказов) органов государственного контроля.

В случае отсутствия такого документа все мероприятия по государственному контролю являются не правомерными, также следует обращать внимание на соответствующее оформление данного документа.

Таким образом, Вам необходимо знать, что в распоряжении (приказе) о проведении мероприятия по контролю обязательно указываются:

- номер и дата распоряжения (приказа) о проведении мероприятия по контролю;
- наименование органа государственного контроля (надзора);
- фамилия, имя, отчество и должность лица (лиц), уполномоченного на проведение мероприятия по контролю, на это стоит обратить особое внимание, дабы избежать обмана со стороны проверяющих;
- наименование юридического лица или фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя, в отношении которых проводится мероприятие по контролю. Этот пункт распоряжения (приказа) органа государственного контроля также является не малозначимым, так как, возможно, документ и является подлинным, но, возможно, к Вам он не имеет ни какого отношения, поэтому необходимо убедиться в этом;
- цели, задачи и предмет проводимого мероприятия по контролю;
- правовые основания проведения мероприятия по контролю, в том числе нормативные правовые акты, обязательные требования которых подлежат проверке;
- дата начала и окончания мероприятия по контролю.

Распоряжение (приказ) о проведении мероприятия по контролю либо его заверенная печатью копия предъявляется должностным лицом, осуществляющим мероприятие по контролю, руководителю или иному должностному лицу юридического лица либо индивидуальному предпринимателю одновременно со служебным удостоверением.

Мероприятие по контролю может проводиться только тем должностным лицом (лицами), которое указано в распоряжении (приказе) о проведении мероприятия по контролю.

В отношении одного юридического лица или предпринимателя каждым органом государственного контроля плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года. Относительно продолжительности мероприятия по контролю, необходимо отметить, что она не должна превышать один месяц.

В исключительных случаях, связанных с необходимостью проведения специальных исследований (испытаний), экспертиз со значительным объемом мероприятий по контролю, на основании мотивированного предложения должностного лица, осуществляющего мероприятие по контролю, руководителем органа государственного контроля (надзора) или его заместителем срок проведения мероприятия по контролю может быть продлен, но не более чем на один месяц.

Также необходимо знать, что органами государственного контроля (надзора) могут проводиться внеплановые мероприятия по контролю в следующих случаях:

- получения информации от юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, органов государственной власти о возникновении аварийных ситуаций, об изменениях или о нарушениях технологических процессов, а также о выходе из строя сооружений, оборудования, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

- возникновения угрозы здоровью и жизни граждан, загрязнения окружающей среды, повреждения имущества, в том числе в отношении однородных товаров (работ, услуг) других юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей;

- обращения граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с жалобами на нарушения их прав и законных интересов действиями (бездействием) иных юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей, связанные с невыполнением ими обязательных требований, а также получения иной информации, подтверждаемой документами и иными доказательствами, свидетельствующими о наличии признаков таких нарушений.

Обращения, не позволяющие установить лицо, обратившееся в орган государственного контроля (надзора) не могут служить основанием для проведения внепланового мероприятия по контролю.

При проведении мероприятий по контролю должностные лица органов государственного контроля (надзора) не вправе:

- проверять выполнение обязательных требований, не относящихся к компетенции органа государственного контроля (надзора), от имени которого действуют должностные лица;

- осуществлять плановые проверки в случае отсутствия при проведении мероприятий по контролю должностных лиц или работников проверяемых юридических лиц, или индивидуальных предпринимателей, либо их представителей;

- требовать предоставления документов, информации, образцов (проб) продукции, если они не являются объектами мероприятий по контролю и не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы документов, относящихся к предмету проверки;

- требовать образцы (пробы) продукции для проведения их исследований (испытаний), экспертизы без оформления акта об отборе образцов (проб) продукции в установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами;

- распространять информацию, составляющую охраняемую законом тайну и полученную в результате проведения мероприятий по контролю, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

- превышать установленные сроки проведения мероприятий по контролю.

По результатам мероприятия по контролю должностным лицом (лицами) органа государственного контроля (надзора), осуществляющим проверку, составляется акт установленной формы в двух экземплярах, который должен быть предоставлен Вам для ознакомления. Необходимо знать, что в акте обязательно должны быть указаны:

- дата, время и место составления акта;
- наименование органа государственного контроля (надзора);
- дата и номер распоряжения, на основании которого проведено мероприятие по контролю;
- фамилия, имя, отчество и должность лица (лиц), проводившего мероприятие по контролю;
- наименование проверяемого юридического лица или фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя, фамилия, имя, отчество, должность представителя юридического лица или представителя индивидуального предпринимателя, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю;
- дата, время и место проведения мероприятия по контролю;
- сведения о результатах мероприятия по контролю, в том числе о выявленных нарушениях, об их характере, о лицах, на которых возлагается ответственность за совершение этих нарушений;
- сведения об ознакомлении или об отказе в ознакомлении с актом представителя юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также лиц, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю, их подписи или отказ от подписи;
- подпись должностного лица (лиц), осуществившего мероприятие по контролю.

Один экземпляр акта с копиями приложений вручается руководителю юридического лица или его заместителю, или индивидуальному предпринимателю, или их представителям под расписку либо направляется посредством почтовой связи с уведомлением о вручении, которое приобщается к экземпляру акта, остающемуся в деле органа государственного контроля (надзора).

В случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения, должностным лицом органа государственного контроля (надзора) составляется протокол в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях, и даются предписания об устранении выявленных нарушений.

Не стоит игнорировать требование государственных органов вести юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям журнал учета мероприятий по контролю. Этот учетный документ позволит Вам не только не нарушать установленных законодательством правил, но и позволит в свою очередь отслеживать законность проверок, проводимых в Вашей организации, либо Вашей деятельности. Таким образом, при не своевременных и не санкционированных со стороны проверяющих органов контрольных мероприятий Вы сможете вполне аргументировано мотивировать свой отказ в допуске к проверке Вашей деятельности.

При этом Вы имеете право записать в книгу учета посетителей фамилии, имена, отчества, точное название контролирующей организации и подразделения, сотрудники которого прибыли к Вам для проверки, номера удостоверений личности и номера рабочих телефонов прибывших проверяющих. Это Вам пригодится впоследствии, так как иногда проверяющие составляют документы по результатам проверки в одном экземпляре, и Вы можете забыть, кто Вас проверял и где искать изъятые у Вас документы.

В журнале учета мероприятий по контролю должностным лицом органа государственного контроля (надзора) производится запись о проведенном мероприятии по контролю, содержащая сведения о наименовании органа государственного контроля (надзора), дате, времени проведения мероприятия по контролю, о правовых основаниях, целях, задачах и предмете мероприятия по контролю, о выявленных нарушениях, о составленных протоколах, об

административных правонарушений и о выданных предписаниях, а также указываются фамилия, имя, отчество, должность лица (лиц), осуществившего мероприятие по контролю, и его (их) подпись.

Однако этот закон **не применяется** к отношениям, связанным с проведением:

- 1) налогового контроля (в т. ч. по проверке ККМ и оборота алкоголя);
- 2) валютного контроля;
- 3) бюджетного контроля;
- 4) банковского и страхового надзора, а также других видов специального государственного контроля за деятельностью юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на финансовом рынке;
- 5) транспортного контроля (в пунктах пропуска транспортных средств через Государственную границу Российской Федерации, а также в стационарных и передвижных пунктах на территории Российской Федерации);
- 6) государственного контроля (надзора) администрациями морских, речных портов и инспекторскими службами гражданской авиации аэропортов на территориях указанных портов;
- 7) таможенного контроля;
- 8) иммиграционного контроля;
- 9) лицензионного контроля;
- 10) контроля безопасности при использовании атомной энергии;
- 11) контроля за обеспечением защиты государственной тайны;
- 12) санитарно-карантинного, карантинного фитосанитарного и ветеринарного контроля в пунктах перехода Государственной границы Российской Федерации;
- 13) контроля объектов, признаваемых опасными в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также особо важных и режимных объектов, перечень которых устанавливается Правительством Российской Федерации;
- 14) оперативно-розыскных мероприятий, дознания, предварительного следствия, прокурорского надзора и правосудия;
- 15) государственного метрологического контроля (надзора).

На практике визиты представителей органов государственного контроля нередко встречают сопротивление как охраны офиса, так и его руководства. В некоторых случаях это противодействие правомерно, но все же оно не должно выходить за допустимые пределы. Так, проверяющие **обязаны** предъявить удостоверения личности должностным лицам проверяемой организации, а также работникам, осуществляющим пропускной режим (службе охраны), после чего они должны быть допущены в помещение.

Если при ознакомлении с удостоверениями личности проверяющих Вы обнаружите, что срок действия удостоверения истек, реквизиты печати не соответствуют юридическому статусу органа, представителем которого являются данные лица, кратковременная задержка допуска в помещение предприятия этих лиц (для установления их принадлежности к контролирующим органам) не является нарушением и не влечет административной ответственности.

Необходимо учитывать, что работники милиции при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий, а также налоговые полицейские при отказе допустить их в помещение, используемое налогоплательщиками для извлечения доходов, вправе, в соответствии с законами о милиции, о федеральных органах налоговой полиции, об оперативно-розыскной деятельности – применять специальные средства и физическую силу. Указанные сотрудники не несут ответственности за моральный, материальный и физический вред, причиненный правонарушителю применением в предусмотренных законодательством случаях физической силы, специальных средств и табельного огнестрельного оружия, если причиненный вред соразмерен силе оказываемого противодействия.

Неповиновение законному требованию должностного лица органа, осуществляющего государственный контроль, а равно воспрепятствование осуществлению этим должностным лицом служебных обязанностей влечет предупреждение или наложение административного штрафа на должностных лиц от 10 до 20 МРОТ – ст. 19.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП). Эти распоряжения могут быть как в устной, так и в письменной форме.

При оказании физического противодействия должностному лицу (сопротивления, сопровождаемого насилием либо угрозой применения насилия), виновные привлекаются к уголовной ответственности по ст. 318 Уголовного Кодекса РФ (штраф от 200 до 500 МРОТ либо лишение свободы на срок до пяти лет, применение насилия, опасного для жизни или здоровья, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.) Публичное оскорбление представителя власти при исполнении им своих должностных обязанностей наказывается штрафом от 50 до 100 МРОТ либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года (ст. 319 УК РФ).

В отдельных случаях руководители организаций не предоставляют проверяющим документацию в полном объеме, мотивируя свои действия коммерческой тайной.

К признакам коммерческой тайны относится, во-первых, то, что ее предметом являются сведения, связанные с коммерческой и хозяйственной деятельностью предприятия: производственная и технологическая информация, информация об управлении, финансах и другая информация о деятельности предприятия. Это могут быть документы о коммерческих переговорах и методах ценообразования, связанные с маркетинговыми исследованиями рынка, сведения об организации труда и подборе работников, об условиях хранения документов. Во-вторых, информация, относящаяся к коммерческой тайне, – собственность организации, она не содержит сведений, являющихся собственностью государства и не принадлежит другим предприятиям и организациям. В-третьих, она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность, в силу неизвестности третьим лицам. Под третьими лицами в этом случае понимаются те, для которых данные сведения представляют коммерческий интерес. В-четвертых, коммерческая тайна представляет собой информацию ограниченного доступа (она не может быть свободно получена любым заинтересованным лицом). В-пятых, обладатель информации принимает меры к защите ее конфиденциальности.

На практике под коммерческой тайной нередко подразумевают любую информацию, в распространении которой ее обладатель не заинтересован. Но с точки зрения законодательства под коммерческой тайной понимаются только те сведения, что обладают указанными выше признаками и соответствующим образом оформлены как коммерческая тайна.

Следует помнить, что перечень сведений, которые являются коммерческой тайной данной организации, должен быть оформлен приказом. Если такой приказ не издан, то Ваш отказ предоставить документы под этим предлогом неправомерен. Кроме того, постановлением Правительства РСФСР от 05.12.91 г. № 35 установлен перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну. К ним относятся:

- учредительные документы (решение о создании организации или договор учредителей) и устав;
- документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью (регистрационные удостоверения, лицензии, патенты);
- сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей в государственную бюджетную систему;
- документы о платежеспособности;
- сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест;

- сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет РФ;

- сведения о загрязнении окружающей среды, нарушении антимонопольного законодательства, несоблюдении безопасных условий труда, реализации продукции, причиняющей вред здоровью населения, а также иных нарушениях законодательства и размерах причиненного при этом ущерба;

- сведения об участии должностных лиц предприятия в организациях, занимающихся предпринимательской деятельностью.

Хотя действующее законодательство и не определяет предметный характер информации, составляющей коммерческую тайну, но можно определенно точно сказать, что она может быть технической, экономической, организационной и управленческой. Основное требование состоит в том, чтобы эта информация имела коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам. Практически для конкретного предприятия закрытой может быть признана любая информация, за исключением сведений, включенных в приведенный выше перечень, установленный Правительством РФ.

Обладателями права на коммерческую тайну могут быть как физические, так и юридические лица. Однако, исходя из того, что коммерческой тайной в соответствии с действующим законодательством признаются лишь сведения, касающиеся предпринимательской деятельности, субъектами права на коммерческую тайну являются лица, занимающиеся такой деятельностью.

Мотивируя свой отказ в предоставлении должностным лицам той или иной информации, необходимой им для проведения государственной проверки, следует учитывать тот факт, что хотя в законодательстве наряду с термином «коммерческая тайна» и используется такие понятия, как, «секреты производства», «ноу-хау», «торговые секреты», «конфиденциальная информация», все-таки они не отождествляются с термином «коммерческая тайна». Так, например, термин «конфиденциальная информация» является родовым по отношению к термину «коммерческая тайна», но в отличие от последней включает в себя другие виды информации ограниченного доступа (служебная и личная тайны и т. п.).

Необходимо учитывать следующее, что все упомянутые термины применяются для обозначения ценной конфиденциальной информации, которую правообладатель сохраняет для себя, для собственного пользования, не разглашая ее третьим лицам, а термин «ноу-хау» обычно используют, когда речь идет о передаче секрета другой стороне по договору.

Также может возникнуть вопрос является ли коммерческой тайной интеллектуальная собственность хозяйствующего субъекта? Однако этот вопрос также является спорным, ярким примером тому может служить судебное дело по иску ТОО «Редакция газеты «Прямой контакт» к Госналогинспекции по г. Саранску.

Поводом для обращения в суд послужило признание налоговой инспекцией необоснованным включения в уставный капитал ТОО на значительную сумму интеллектуальной собственности в форме коммерческой информации. Участники ТОО квалифицировали эту информацию как «коммерческие условия на опубликование рекламных объявлений, методики начисления комиссионных доходов, поступающих на расчетный счет товарищества от рекламных услуг, реализуемых с участием посредников, и коммерческие условия для рекламодателей». Арбитражный суд первой инстанции в удовлетворении исковых требований отказал, а суд апелляционной инстанции их удовлетворил. Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ своим Постановлением от 24 декабря 1996 г. № 3225/96 отменил решение апелляционной инстанции. Свою позицию суд основывал на таких аргументах: условия договоров, оцененные как коммерческая информация, «не содержат каких-либо новаций в области экономической эффективности использования технических, технологических, коммерческих и других знаний»; «право пользования переданной в уставный фонд коммерческой информацией не

оформлено... лицензионным договором»; «в материалах дела нет каких-либо доказательств экономической эффективности использования коммерческой информации». Хотя решение дела по существу было верным, так как данная информация не обладает признаком коммерческой ценности и является общедоступной, а следовательно, коммерческой тайной не может быть признана, аргументацию Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ все же нельзя принять без оговорок. Признание сведений коммерческой тайной не зависит от их новизны и экономической эффективности.

Если Вам предлагают дать объяснение, но Вы не готовы, то вежливо откажитесь. За отказ от дачи объяснения ответственность не предусмотрена. В то же время, если Вы считаете, что действия проверяющего неправомерны, искажают действительность, то в этом случае Вам необходимо отразить в акте проверки (в протоколе) объяснения по этому поводу, которые впоследствии могут сыграть определяющую роль в смягчении Вашей вины при вынесении решения о привлечении Вас к ответственности либо послужат доказательством отсутствия Вашей вины.

Не отказывайтесь от подписания акта проверки (протокола). Это не будет иметь существенного значения при правовой оценке результатов выявленных нарушений. Лучше свою подпись сопровождать словами: «с актом не согласен, письменные возражения предоставлю позже». Как лучше изложить свои доводы, впоследствии Вам подскажет юрист.

Необходимо помнить, что права представителей любых контролирующих органов (в том числе правоохранительных) четко определены действующим законодательством и выходить за рамки Закона они не имеют права. Если для субъектов предпринимательской деятельности действует принцип: «Разрешено все, что не запрещено Законом», то для проверяющих – наоборот: «Запрещено все, что не разрешено Законом».

Именно этот принцип положен в основу принципов доказывания в Арбитражно-процессуальном кодексе РФ, новая редакция которого вступила в силу с 01.09.2002 года. Статьей 65 нового АПК РФ установлено, что при рассмотрении споров о признании недействительными актов государственных органов, обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Проверки исполнения законодательства по вопросам налогообложения

К основным обязанностям налогоплательщиков относятся обязанность уплачивать законно установленные налоги, вести учет объектов налогообложения и предоставлять в налоговый орган отчетность, налоговые декларации и информацию, а также своевременно встать на учет в налоговом органе.

Контроль за обеспечением полноты и своевременности уплаты налогов ведут налоговые органы. В соответствии с Налоговым кодексом РФ (ст. 30) налоговыми органами в РФ являются Министерство РФ по налогам и сборам и его подразделения в субъектах РФ. В отдельных случаях полномочиями налоговых органов обладают таможенные органы и органы государственных внебюджетных фондов в пределах своей компетенции.

Органы государственных внебюджетных фондов с введением единого социального налога с 1 января 2001 г. лишены права проводить налоговые проверки налогоплательщиков. Однако за ними сохранились полномочия по проведению проверок иного рода.

Так, например, Пенсионный фонд РФ продолжает проводить проверки достоверности предоставленных организацией индивидуальных сведений о стаже и заработке застрахованных лиц для целей персонифицированного учета. Данные персонифицированного учета проверяются на основании Федерального закона от 1 апреля 1996 г. № 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе государственного пенсионного страхования». Поэтому, чтобы избежать неприятностей, Вы должны представлять один раз в год, но не позднее 1 марта, о каждом работающем у Вас застрахованном лице сведения, в которых указывается:

- 1) страховой номер индивидуального лицевого счета;
- 2) фамилия, имя и отчество;
- 3) дата приема на работу (для застрахованного лица, принятого на работу данным страхователем в течение отчетного периода) или дата заключения договора гражданско-правового характера, на вознаграждение по которому в соответствии с законодательством Российской Федерации начисляются страховые взносы;
- 4) дата увольнения (для застрахованного лица, уволенного данным страхователем в течение отчетного периода) или дата прекращения договора гражданско-правового характера, на вознаграждение по которому в соответствии с законодательством Российской Федерации начисляются страховые взносы;
- 5) периоды деятельности, включаемые на соответствующих видах работ в стаж, определяемый особыми условиями труда, работой в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;
- 6) сумма заработка (дохода), на который начислялись страховые взносы обязательного пенсионного страхования;
- 7) сумма начисленных страховых взносов обязательного пенсионного страхования;
- 8) другие сведения, необходимые для правильного назначения трудовой пенсии;
- 9) суммы страховых взносов, уплаченных за застрахованное лицо, являющееся субъектом профессиональной пенсионной системы;
- 10) периоды трудовой деятельности, включаемые в профессиональный стаж застрахованного лица, являющегося субъектом профессиональной пенсионной системы.

А также Вы должны один раз в год, но не позднее 1 марта года, следующего за отчетным, предоставлять в Пенсионный Фонд РФ сведения об уплаченных страховых взносах в целом за всех работающих у Вас застрахованных лиц.

Фонд социального страхования РФ в настоящее время вправе проверить правильность расходования средств государственного социального страхования, выделяемых организациям, а также провести проверку деятельности страхователя по исполнению им обязанностей, предусмотренных Федеральным законом от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний».

Таким образом, в Ваши обязанности входит:

1) своевременно регистрироваться (перерегистрироваться) в Фонде социального страхования Российской Федерации;

2) в установленном порядке и в определенные сроки начислять и перечислять в Фонд социального страхования Российской Федерации страховые взносы (обязательные платежи по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний);

3) исполнять решения Фонда социального страхования РФ о страховых выплатах;

4) обеспечивать меры по предотвращению наступления страховых случаев;

5) расследовать страховые случаи в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

Таможенные органы Российской Федерации контролируют уплату ряда налогов при перемещении товаров через таможенную границу РФ (НДС, акцизы, таможенная пошлина).

Налоговые органы вправе:

– требовать от налогоплательщика или налогового агента документы, служащие основаниями для исчисления и уплаты налогов, и пояснения к ним;

– проводить камеральные и выездные налоговые проверки;

– производить выемку документов при проведении налоговых проверок у налогоплательщика или налогового агента, свидетельствующих о совершении налоговых правонарушений, в случаях, когда есть достаточные основания полагать, что эти документы будут уничтожены, сокрыты, изменены или заменены;

– вызывать налогоплательщиков и иных лиц в налоговые органы для дачи пояснений в случаях, связанных с исполнением ими законодательства о налогах и сборах;

– приостанавливать операции по счетам в банках и налагать арест на имущество налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов;

– осматривать и обследовать любые помещения и территории, используемые для извлечения доходов либо связанные с содержанием объектов налогообложения, проводить инвентаризацию имущества налогоплательщика;

– в некоторых случаях определять суммы налогов расчетным путем;

– требовать от налогоплательщиков, налоговых агентов, их представителей устранения выявленных нарушений законодательства о налогах и сборах и контролировать выполнение указанных требований;

– взыскивать недоимки и пени по налогам и сборам;

– контролировать соответствие крупных расходов физических лиц их доходам;

– требовать от банков документы, связанные с уплатой налогов;

– привлекать для проведения налогового контроля специалистов, экспертов и переводчиков;

– вызывать свидетелей для дачи показаний, имеющих какое-либо значение для проведения налогового контроля;

– заявлять ходатайства об аннулировании или о приостановлении действия выданных юридическим и физическим лицам лицензий на право осуществления определенных видов деятельности;

– создавать налоговые посты;

– предъявлять в суды общей юрисдикции на физических лиц и в арбитражные суды на юридических лиц и предпринимателей, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, иски о взыскании налоговых санкций, о признании недействительной государственной регистрации, о ликвидации организации любой организационно-правовой формы, о досрочном расторжении договора о налоговом или инвестиционном налоговом кредите и др.

Эти права закреплены в Налоговом Кодексе РФ, в законе РФ «О налоговых органах РФ» и в других нормативных актах.

В зависимости от задач, налоговые проверки делятся на:

- комплексные проверки, при которых проверяется правильность исчисления и уплаты всех налогов данным предприятием;
- тематические проверки, которые проводятся по нескольким направлениям;
- проверки конкретного налога;
- проверки одного показателя по расчету какого-либо налога (например, обоснованность применения льгот и вычетов);
- проверки отражения в учете исчисления налогов при однотипных хозяйственных операциях.

Налоговые органы проводят три вида проверок: **камеральные, выездные и дополнительные**. Независимо от вида проверки, период деятельности налогоплательщика (плательщика сбора или налогового агента; далее по тексту – налогоплательщик), который может быть охвачен налоговой проверкой, составляет три календарных года деятельности, непосредственно предшествовавших году проведения проверки. Но нередки случаи, когда налоговые органы в проверяемый период включают также отдельные периоды текущего года.

Для проведения уполномоченными должностными лицами налогового органа камеральной налоговой проверки какого-либо специального решения руководителя налогового органа не требуется. Камеральная проверка проводится уполномоченными должностными лицами налогового органа в соответствии с их служебными обязанностями.

Камеральная налоговая проверка проводится по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций и документов, служащих основанием для исчисления и уплаты налога, а также других документов и сведений о деятельности налогоплательщиков.

Камеральная проверка может быть проведена в течение трех месяцев со дня предоставления в налоговый орган налоговой декларации и документов, служащих основанием для исчисления и уплаты налога. Сроки предоставления декларации, а также перечень предоставляемых документов определяются в отношении каждого налога нормативными правовыми актами о налогах и сборах. Так, например, срок предоставления налоговой декларации по налогу на добавленную стоимость установлен в ст. 174 НК РФ.

Согласно ч. 2 ст. 88 НК РФ при проведении камеральной проверки налоговый орган вправе истребовать у налогоплательщика дополнительные сведения, получать объяснения и документы, подтверждающие правильность исчисления и своевременность уплаты налогов. Кодекс не содержит точного перечня документов, которые могут быть истребованы налоговыми органами дополнительно, чем налоговые органы зачастую пользуются, требуя предоставить большое количество первичных и других документов. Это весьма затруднительно для налогоплательщиков, поскольку для подбора данных документов требуется много времени.

Налогоплательщику следует помнить, что требования налоговых органов относительно состава и объема предоставляемых для камеральной проверки документов имеют четкие границы. Основной целью камеральной проверки является выявление ошибок, допущенных при заполнении налоговой декларации. Как следует из ч. 1 ст. 88 НК РФ, предметом камеральной проверки являются налоговые декларации, а также документы, служащие основанием для исчисления и уплаты налогов. Перечень указанных документов определен НК РФ и иными

нормативными правовыми актами о налогах и сборах. И именно за непредоставление данных документов налогоплательщик может быть привлечен к ответственности за совершение налогового правонарушения согласно п. 1 ст. 126 НК РФ.

В связи с этим возникает вопрос: вправе ли налоговые органы в ходе проведения камеральных проверок запрашивать иные, не предусмотренные НК РФ и иными нормативными правовыми актами о налогах и сборах, документы.

Порядок затребования налоговыми органами в ходе проведения камеральной проверки дополнительных документов, процедура, сроки и форма их предоставления НК РФ не определены. Ссылку налоговых органов на ст. 93 НК РФ, как представляется, нельзя признать обоснованной.

Статья 93 НК РФ устанавливает порядок истребования документов, необходимых для проведения налоговой проверки. Однако для камеральной проверки налоговому органу документы предоставляются без всякого истребования вместе с налоговой декларацией или финансовой отчетностью, в силу требований НК РФ и иных нормативных правовых актов о налогах и сборах. Более того, при соотношении рассматриваемой статьи со ст. 94 НК РФ можно сделать также вывод, что ст. 93 НК РФ распространяется исключительно на выездные налоговые проверки. В соответствии с аб. 2 п. 2 ст. 93 НК РФ, в случае отказа предоставить затребованные налоговым органом документы, должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, производит выемку необходимых документов в порядке, предусмотренном ст. 94 НК РФ. При этом ст. 94 НК РФ распространяется только на выездные налоговые проверки.

Направляя требование о предоставлении дополнительных первичных документов для камеральной проверки, налоговый орган должен определить их точный состав и объем. В противном случае на налогоплательщика не может быть наложена ответственность за непредоставление требуемых документов в соответствии с п. 1 ст. 126 НК РФ. Но четко выявить перечень необходимых документов возможно только при проведении выездной налоговой проверки, а это уже другая форма налогового контроля.

Таким образом, нельзя считать правомерным требование налогового органа предоставить для камеральной проверки документы, не предусмотренные НК РФ и иными нормативными правовыми актами о налогах и сборах. Следовательно, нельзя признать правомерным привлечение налогоплательщика к налоговой ответственности за непредоставление указанных документов. Подтверждение данной позиции можно найти в судебно-арбитражной практике.

Как представляется, истребование документов возможно в случае выявления ошибок и неточностей в представленной налоговой отчетности.

Истребование у налогоплательщика дополнительных, не предусмотренных НК РФ и иными нормативными правовыми актами о налогах и сборах, документов при проведении камеральной проверки обусловлено необходимостью подтвердить положения налоговой декларации. В случае непредоставления таких документов по требованию налогового органа налогоплательщику, при наличии на то оснований может быть отказано в принятии соответствующих расходов, вычетов, льгот в целях уменьшения налоговой базы. Однако налогоплательщик не может быть привлечен к налоговой ответственности за непредоставление дополнительных документов в соответствии с п. 1 ст. 126 НК РФ. Кроме того, в данном случае налоговый орган не вправе также проводить выемку согласно ст. 94 НК РФ.

Если в ходе камеральной проверки выявляются ошибки в заполнении документов или противоречия между сведениями, содержащимися в предоставленных документах, об этом сообщается налогоплательщику с требованием внести соответствующие исправления в установленный срок.

Как представляется, налоговые органы не могут налагать на налогоплательщиков штрафы по результатам камеральной проверки. Хотя данная точка зрения находит подтвер-

ждение не во всех судебных инстанциях, тем не менее хотелось бы привести ряд аргументов в ее пользу, что, как хочется надеяться, поможет налогоплательщикам при защите своих прав.

Во-первых, вывод о невозможности наложения штрафов по результатам камеральной налоговой проверки вытекает из ч. 5 ст. 88 НК РФ, в соответствии с которой на суммы доплат по налогам, выявленные по результатам камеральной проверки, налоговый орган направляет требование об уплате соответствующей суммы налога и пени. Рассматриваемая статья не предусматривает возможности наложения штрафа по результатам камеральной проверки. Во-вторых, ст. 101 НК РФ, регулирующая производство по делам о налоговых правонарушениях, определяет достаточно сложную процедуру по делам о налоговых правонарушениях. Одной из стадий данной процедуры является рассмотрение письменных объяснений или возражений по акту налоговой проверки. Однако НК РФ не установлено составление налоговым органом акта по результатам использования в отношении налогоплательщика иных, помимо выездной налоговой проверки, форм налогового контроля. В-третьих, как представляется, занижение налоговой базы может быть подтверждено лишь первичными документами, истребование и изучение которых осуществляется только в рамках выездной налоговой проверки.

Кроме того, в соответствии со ст. 88 НК РФ на суммы доплат по налогам, выявленные по результатам камеральной проверки, налоговый орган направляет требование об уплате соответствующей суммы налога и пеней. Привлечение к ответственности за неуплату или неполную уплату сумм налога возможно только при неисполнении налогоплательщиком этого требования в указанные в нем сроки.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.