



Лаборатория прикладных информационных систем и технологий в юриспруденции

Налоговый комплаенс. Проявление должной осмотрительности

Москва, 2021



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Понятие и суть налогового комплаенса

Налоговый комплаенс (от английского compliance - контроль за соблюдением установленных требований) — совокупность правовых и организационных мер, направленных на соблюдение требований налогового законодательства и на предупреждение его нарушений.

Налоговый комплаенс в контексте должной осмотрительности — это система правовых механизмов, которые позволяют налогоплательщику выявлять и предотвращать риски, связанные с контрагентами.

Выстроенная система комплаенса в организации позволяет заблаговременно выявить возможные налоговые риски, избежать их,

либо минимизировать финансовые потери в случае, когда избежать рисков не представляется возможным.

В целом ключевой задачей налогового комплаенса является обеспечение налоговой безопасности организации.



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Предпосылки

За 1-е полугодие 2021 года по России в целом проведено 44,7 млн проверок, из них результативных — 1,4 млн проверок, с доначислениями на общую сумму 34,4 млрд руб. (налог, пени, штраф), в т.ч. налоги — 21,3 млрд руб. За аналогичные периоды:

2020 года было проведено — 31,6 млн проверок, из них результативных — 9,5 млн с доначислениями 14,6 млрд руб. (налог, пени, штраф), в т.ч. налоги — 9 млрд руб.;

2019 года проведено 29,7 млн проверок, из них 1,1 млн с доначислениями на общую сумму 18,1 млрд руб. (10,3 млрд руб. — налоги).

Основная доля данных доначислений строится на концепции неподтвержденной добросовестности налогоплательщика, который не проявил должную осмотрительность при выборе контрагента.

Соответственно, даже при уплате налогов в бюджет налогоплательщиком, не исключен риск привлечения к ответственности за неправомерное принятие к вычету входящего НДС на основании того, что не будет доказана реальность сделок.



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Должная осмотрительность

Должная осмотрительность (определение Википедии) — данное понятие введено постановлением Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53, однако точное определение понятия в нём отсутствует. На основе обобщения имеющейся в открытых источниках информации, под должной осмотрительностью понимается принятие комплекса мер и действий, направленных на получение необходимой и достоверной информации о потенциальном контрагенте.

Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 14 мая 2020 г. № 307-ЭС19-27597 по делу № А42-7695/2017):

оценка проявления налогоплательщиком должной осмотрительности должна проводиться с учетом стандарта осмотрительного поведения в

гражданском (хозяйственном) обороте, ожидаемого от его разумного участника в сравнимых обстоятельствах, который предполагает, что при выборе контрагента субъекты предпринимательской деятельности оценивают не только условия сделки и их коммерческую привлекательность, но и деловую репутацию, платежеспособность контрагента, риск неисполнения обязательств и предоставление обеспечения их исполнения, наличие у контрагента необходимых ресурсов (производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала) и соответствующего опыта;



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Должная осмотрительность

ИЗ Постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53:

Пункт 6. Судам необходимо иметь в виду, что следующие обстоятельства сами по себе не могут служить основанием для признания налоговой выгоды необоснованной:

- создание организации незадолго до совершения хозяйственной операции;
- взаимозависимость участников сделок;
- неритмичный характер хозяйственных операций;
- нарушение налогового законодательства в прошлом;
- разовый характер операции;
- осуществление операции не по месту нахождения налогоплательщика;
- осуществление расчетов с использованием одного банка;
- осуществление транзитных платежей между участниками взаимосвязанных хозяйственных операций;
- использование посредников при осуществлении хозяйственных операций.



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Коммерческая осмотрительность

10 марта 2021 года ФНС России было выпущено **письмо № БВ-4-7/3060@ "О практике применения статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации"**, в котором ведомство признало должную осмотрительность в качестве самостоятельного и обязательного теста налоговой выгоды, но предложило при этом руководствоваться новым стандартом – коммерческой осмотрительностью.

Из пункта 15 Письма:

«...налоговым органам необходимо занимать активную позицию в вопросе сбора доказательств, характеризующих обстоятельства выбора налогоплательщиком контрагента с учетом предмета и цены сделки, в целях оценки доводов налогоплательщика о том, что данный выбор соответствовал практике делового оборота и был сделан с соблюдением

стандарта осмотрительного поведения в гражданском (хозяйственном) обороте, имея в виду, что по условиям делового оборота при осуществлении данного выбора субъекты предпринимательской деятельности оценивают, как правило, не только условия сделки и их коммерческую привлекательность, но и деловую репутацию, платежеспособность контрагента, риск неисполнения обязательств и предоставление обеспечения их исполнения, наличие у контрагента необходимых ресурсов (производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала) и соответствующего опыта; а при совершении значимых сделок, например, по поводу дорогостоящих объектов недвижимости, изучают историю взаимоотношений предшествующих собственников и принимают тому подобные меры».



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

На что обращать внимание?

В приказах и письмах ФНС (например, Приказ от 30.05.2007 № ММ-3-06/333@, Письмо от 23.03.2017 № ЕД-5-9/547@ и пр.) следующие факторы указаны как свидетельствующие об однодневности организации:

Отсутствие сведений об организации в ЕГРЮЛ

Массовость учредителя

Массовость руководителей

Регистрация компании в адресе массовой регистрации

На должность руководителя компании назначено дисквалифицированное лицо

Отсутствие документа, подтверждающего полномочия руководителя,
Отсутствие информации о фактическом местонахождении предприятия

Отсутствие у компании торговых, производственных, складских и иных площадей для осуществления заявленной деятельности

Отсутствие иных условий для реального осуществления заявленной деятельности, например, отсутствие производственных мощностей, транспортных средств, квалифицированного персонала и т.д.



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

На что еще обращать внимание?

Отсутствие риск фактора в перечне ФНС не означает его автоматическое игнорирование надзорными и судебными органами.

Ввиду того, что законодатель обязывает налогоплательщика осуществлять комплексную проверку контрагента, к дополнительным риск факторам могут быть отнесены любые сведения, ставящие под сомнение благонадежность контрагента.

Например:

- Вхождение организации в негативные реестры
- Иностраные санкции
- Наличие судов
- Связи и аффилированности с неблагонадежными компаниями
- Наличие или отсутствие лицензий и сертификатов
- Наличие исполнительных производств
- Штрафы и жалобы в ФАС при исполнении госконтрактов
- Негативные сообщения в СМИ
- Отсутствие маркетинговой активности
- Иные сведения, свидетельствующие о неблагонадежности контрагента



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Специальные системы и информационные ресурсы

В настоящее время на рынке представлено множество информационных ресурсов, позволяющих собрать большой массив данных по конкретному контрагенту, проанализировать его финансово-хозяйственную деятельность и в короткие сроки сделать вывод о последствиях сотрудничества.

Одним из таких информационных ресурсов является **СПАРК-Интерфакс**.

СПАРК позволяет:

- Проверить благонадежность компании;
- Получить исчерпывающую информацию о деятельности компании;
- Оценить масштабы бизнеса;
- Проанализировать финансы компании;
- Проверить аффилированность и связи, в том числе не фиксируемые в официальных реестрах;
- Провести глубокий анализ рынка;
- Осуществить полный цикл compliance процедуры.



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Анализ контрагента в СПАРКе

Признаки хозяйственной деятельности за 12 месяцев

Персонал	4 450 чел. · 644 вакансии
Арбитражные дела	261 рассматривается · 49 обжалуются · 92 решения и постановления · 3 963 завершено
Платежи	126 платежей 6 участникам проекта «СПАРК-Мониторинг платежей»
Закупки	Приняли участие в 36 торговых процедурах · Заклучено 35 контрактов на 6 022 млн. ₽
Лицензии и разрешения	351 лицензия
Сертификаты и декларации	1 сертификат и декларация — выпускает, экспортирует или продает продукцию
Сделки	Лизингополучатель в 20 сделках · 3 договора факторинга — предметы в залоге и лизинге могут использовать в хозяйственной деятельности
Розничные продажи	1 онлайн-касса в 1 регионе
Использование Интернет	в сентябре: 5000-10000 Гб

Имущество	Объекты недвижимости · Транспортные средства
Проверки	54 проведено · 12 с нарушениями
Интеллектуальная собственность	74 товарных знака · 47 изобретений и полезных моделей · 18 программ для ЭВМ, баз данных · 42 заявки · 21 объект используют по лицензии
Исполнительные производства	1 текущее на сумму 51 986 ₽ · 391 завершено на сумму 1 091 млн. ₽
Природные объекты	Права пользования 2307 лесными участками, 37 водными объектами
СМИ	2 зарегистрированных СМИ · 2 печатных СМИ
Регистратор	
Аудитор	

НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Анализ контрагента в СПАРКе



Риск
средний

Сводный индикатор - совокупная оценка надежности компании, рассчитываемая на основании доступной информации о деятельности юридического лица



ИДО
низкий

Индекс должной осмотрительности - показатель вероятности того, что компания является фирмой-«однодневкой»



ИФР
средний

Индекс финансового риска - показатель вероятности неплатежеспособности компании и банкротства



ИПД
высокий

Индекс платёжной дисциплины - показатель, учитывающий своевременность оплаты компанией счетов

ФИНАНСОВЫЙ АНАЛИЗ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА



Анализ структуры и динамика показателей бухгалтерской отчетности



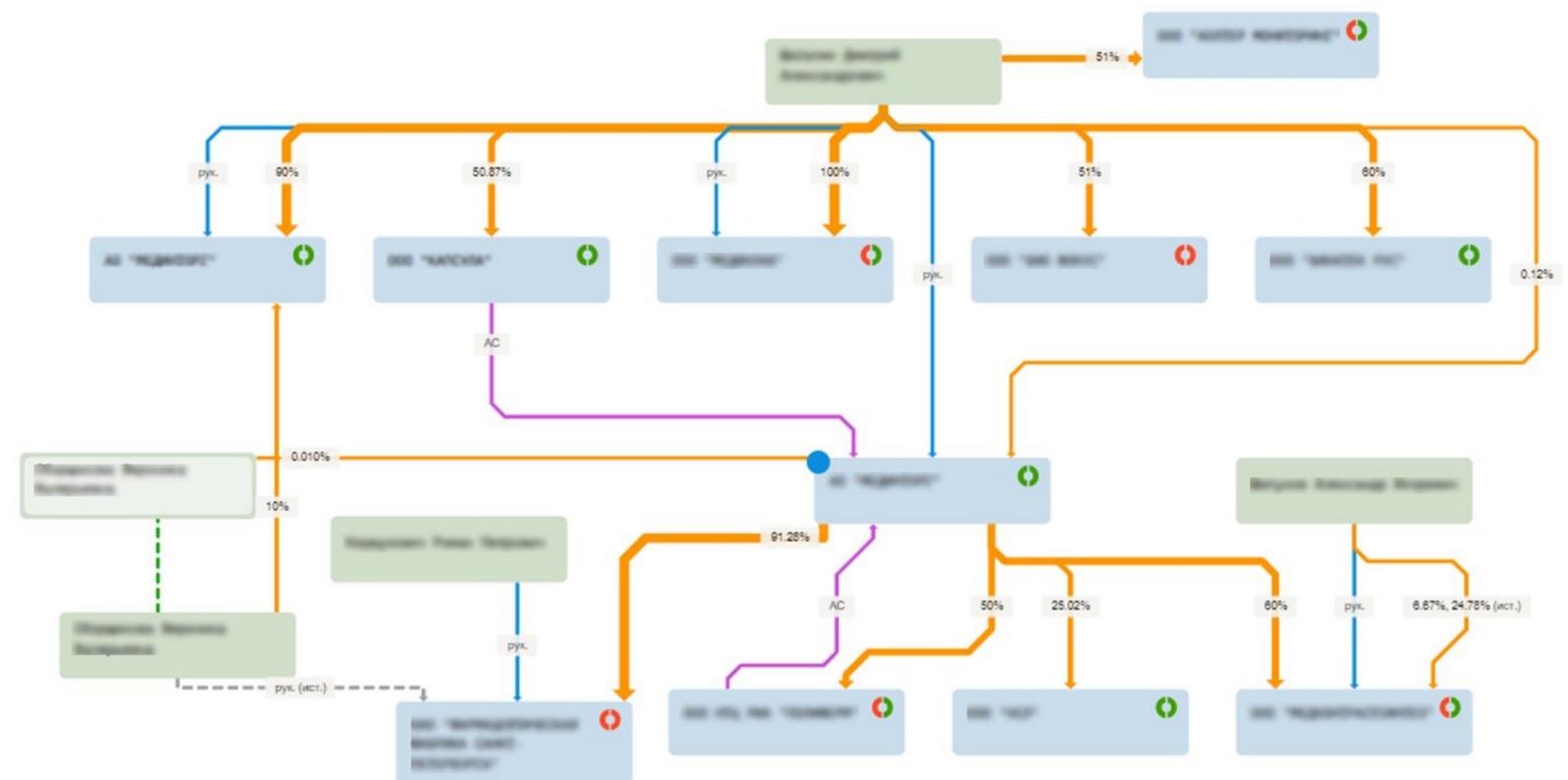
Анализ финансово-экономических показателей компании: ROA, ROS и другие



Глубокий анализ по массиву арбитражных дел



35 млн судебных решений за последние 4 года: поиск по категории дела, суду, периоду и региону





НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Осуществление регламентных проверок

Регламент предустановлен СПАРК β-БЕТА

Если проверка не будет завершена до 15.11.2021 12:46, то она будет автоматически отменена

Базовая проверка

- ⚡ По адресу компании зарегистрированы другие компании, адрес у которых признан недостоверным по данным ФНС [↗](#)
- ⚡ Телефон указан у других компаний [↗](#)
- ⚡ Санкционные риски [↗](#)
- ⚡ ИФР - средний риск [↗](#)
- ⚡ Является ответчиком в исках по договорам займа и кредита [↗](#)
- ⚡ Есть сведения о корпоративном споре [↗](#)
- ⚡ Исполнительные производства, прекращенные по причине "местонахождение не установлено" [↗](#)
- ⚡ Исполнительные производства, прекращенные по причине "отсутствует имущество" [↗](#)
- ⚡ При исполнении госконтрактов возникали штрафы и пени [↗](#)
- ⚡ Падение выручки на 20% [↗](#)

⚠ У компании указаны виды деятельности, подлежащие лицензированию

- ✓ Риска ликвидации не обнаружено
 - ✓ Риска банкротства не обнаружено
 - ✓ Сведений о реорганизации не обнаружено
- еще [v](#)

Базовый индекс · 5 (низкий риск)

- нет При осуществлении расчетов контрагент предлагает нестандартные способы (бартер, уступка прав требования, вексель и др.)
- нет Предмет и условия предлагаемого договора противоречат требованиям законодательства
- нет Условия заключаемого договора противоречат экономическим интересам контрагента либо не имеют экономического смысла

Выбор результата проверки

✓ **Благонадежный**

⚠ Сомнительный

⚡ Неблагонадежный

Базовый индекс · 5 (низкий риск)



НАЛОГОВЫЙ КОМПЛАЕНС

Проявление должной осмотрительности

Итоги

Ввиду того, что на сегодняшний день проявление должной (коммерческой) осмотрительности является непосредственной обязанностью налогоплательщика, руководство компаний должно полностью осознавать возможные риски при сотрудничестве с контрагентами.

Для минимизации подобных рисков, организациям критически важно создавать систему налогового комплаенса за счет внедрения во внутренние регламенты и процедуры компании специальных функций и механизмов комплаенс-контроля.

Одним из ключевых элементов данной системы должна стать автоматизированная проверка контрагента при помощи современных информационных решений.

