

Проверка бизнеса государственными органами: как минимизировать последствия

07.09.2019

СТАТЬИ



9 октября журнал Legal Insight и юридическая фирма Five Stones Consulting провели бесплатный бизнес-завтрак для инхаус-юристов, посвященный различным видам проверки бизнеса. Тема оказалась настолько актуальной, что количество желающих присутствовать превысило число посадочных мест в аудитории лофта «Министерство». На мероприятии

присутствовали юристы крупных российских и зарубежных компаний, которым практически каждый день приходится сталкиваться с теми или иными контрольными мероприятиями, проводимыми различными государственными органами.

Сопровождение проверок: общие вопросы

Мероприятие открыл Александр Карпухин, партнер и руководитель практики трудового и корпоративного права Five Stones Consulting. Александр подробно рассказал о фазах проверок юридических лиц и особенностях сопровождения проверочных мероприятий, проводимых Государственной инспекцией труда (ГИТ), Роспотребнадзором и Роскомнадзором.

По его мнению, управление проверками должно основываться на предварительной работе инхаус-юристов компаний и рабочей группы, создаваемой специально для подготовки к проверке. «Один или несколько юристов не смогут подготовить компанию к проверке — требуется помощь всех департаментов, работа которых так или иначе связана с отраслями проверки. Я рекомендую создавать для сопровождения проверок рабочие группы. Например, при проверках Роскомнадзора юристам всегда нужна помощь ИТ-специалистов, а при проверках ГИТ не обойтись без помощи специалистов по охране труда», — пояснил Александр.

Если подошел срок проведения плановой проверки или стало известно о назначении внеплановой проверки и в компании создана рабочая группа, нужно осуществить правовой аудит соответствующей сферы деятельности: кадрового делопроизводства, персональных данных, организации производственных процессов для проверок Ростехнадзора и Роспотребнадзора и т. д. Результаты аудита позволят понять, какие в компании существуют проблемы, что можно сделать и каков потенциальный финансовый ущерб от проверки. Такой подход особенно актуален в связи с тем, что проверочные листы применяются не ко всем категориям проверок, как, например, в ситуации с проверкой соблюдения

законодательства о персональных данных, проводимой Роскомнадзором. Кроме того, даже при наличии проверочных листов государственные органы зачастую запрашивают все возможные документы.

Особое внимание Александр уделил практике взаимодействия с проверяющими инспекторами на месте. Компании важно с первого дня проверки произвести на инспектора хорошее впечатление. Так, при проверках Роскомнадзора следует организовать предварительную работу с арендодателем и подготовить зону ресепшен, чтобы продемонстрировать корректность процедур получения персональных данных у посетителей компании, к которым относятся и инспекторы. Рекомендуется также кратко ознакомить инспекторов с бизнесом компании, показать им самые красивые производственные и офисные помещения и обязательно провести инструктаж по безопасности. Это будет свидетельствовать о серьезном подходе компании к своему бизнесу и соблюдении законодательства.

Проверки офисных и торговых центров

Ксения Казакова, партнер и руководитель практики по вопросам недвижимости Five Stones Consulting, рассказала о проверках офисных и торговых центров — одних из наиболее сложных организационных структур с точки зрения управления бизнесом. Здесь пересекаются интересы и зоны ответственности собственников, арендаторов и управляющих компаний. Именно поэтому важно правильно распределить зоны ответственности участников отношений по управлению бизнес- или торговым центром в рамках установленных правил, заключенных договоров аренды, договоров между собственником центра и управляющей компанией, арендаторами и управляющей компанией. Особое внимание уделяется распределению эксплуатационной ответственности, ответственности за нарушение правил центра, обязанностям управляющей компании и ответственности за наиболее критичные сферы деятельности, такие как пожарная безопасность, санитарно-эпидемиологические, миграционные и прочие вопросы.

Областей, в которых проводят проверки Ростех-надзор и Роспотребнадзор, достаточно много, в связи с этим на первый план выходит возможность договорного распределения зон ответственности. Например, кто будет привлечен к ответственности за нарушение правил пожарной безопасности собственником бизнес-центра: сам собственник или арендатор соответствующей площади? В некоторых ситуациях подобные вопросы можно отрегулировать в договорах, связанных с управлением центрами.

Большую дискуссию вызвал вопрос о надзоре над трудовой деятельностью иностранных работников. Кодексом об административных правонарушениях РФ установлена ответственность за предоставление торгового места или иного помещения иностранному гражданину или юридическому лицу, фактически использующему труд иностранных работников без разрешения. Это означает, что управляющая компания несет ответственность за привлечение арендаторами к работе нелегальных мигрантов, в связи с чем возникают вопросы по поводу механизмов контроля над арендаторами в данной сфере и возможности возмещения ими штрафов в регрессном порядке.

«Собственнику центра следует определить порядок управления общим имуществом и внедрить процедуры, обеспечивающие регулярное обновление правил центра в соответствии с действующим законодательством, а также довести эту информацию до сведения арендаторов», — пояснила Ксения. Кроме того, собственнику рекомендуется самостоятельно или с помощью управляющей компании проводить проверки на предмет соблюдения арендаторами законодательства / условий договоров. В частности, в договорах аренды нужно четко разграничить обязанности сторон по вопросам капитального и текущего ремонта; эксплуатации, технического обслуживания, ремонта и замены оборудования; получения разрешений / лицензий; соблюдения требований пожарной безопасности, санитарно-эпидемиологических, гигиенических и прочих требований, миграционного законодательства. В договорах с управляющими компаниями целесообразно четко определить сферу ответственности управляющего и уровень ответственности управляющей компании, указать обязанности управляющей организации по

соблюдению законодательства (миграционного, об охране труда и пр.) и установить ее ответственность за их несоблюдение; а также изложить требования о включении аналогичных положений в договоры с субподрядчиками.

Налоговый и валютный контроль

Екатерина Болдинова, партнер, руководитель налоговой практики Five Stones Consulting, рассказала о 12 критериях, используемых налоговыми органами для выявления компаний — кандидатов на проведение выездной налоговой проверки. Главным является критерий налоговой нагрузки. Так, налоговики непременно обратят внимание на то, что у отдельно взятого налогоплательщика налоговая нагрузка ниже среднего уровня налоговой нагрузки по данной отрасли. Также Екатерина назвала наиболее актуальные для проверяющих вопросы деятельности любой компании, проходящей выездную налоговую проверку. К ним, в частности, относится оказание внутригрупповых / управленческих услуг, сделки с недобросовестными контрагентами (точнее, реальность исполнения сделок теми лицами, с которыми у компании заключены соответствующие договоры), займы и применение правил тонкой капитализации, выплата роялти, сделки с взаимозависимыми лицами (как при явной, так и при неявной взаимозависимости), использование налоговых льгот. «Сейчас налоговые органы анализируют деятельность налогоплательщика в совокупности с анализом деятельности его дочерних / зависимых компаний с целью раскрытия схем по дроблению бизнеса и получению необоснованной налоговой выгоды в связи с их реализацией», — пояснила Екатерина.

Она также рассказала об отдельных мероприятиях, проводимых в рамках выездных и камеральных налоговых проверок, о допросах свидетелей, выемке, экспертизе, осмотре помещений налогоплательщика, об использовании данных международного налогового обмена. В свете представленных Екатериной данных о налоговых доначислениях за последние годы и эффективности налогового контроля в настоящее время особое значение приобрели мероприятия по подготовке к проверкам, которые может провести каждый налогоплательщик: разработка процедур по проверке контрагентов, правильный подбор

документов по конкретным сделкам, проведение внутренней проверки налоговой работоспособности компании с выявлением рискованных сделок и, конечно, мониторинг соответствия налогоплательщика критериям кандидата на проведение выездной налоговой проверки.

Доследственные проверки

Как показывает практика, предпринимательская деятельность часто несет в себе риски уголовно-правового характера. Результатом проверки может стать возбуждение уголовного дела. К сожалению, порой уголовные дела возбуждаются без достаточных к тому оснований, количество приговоров в сфере экономической деятельности продолжает расти. Пройдя долгий путь, в ряде случаев защитить предпринимателя и его честное имя удается, однако сам факт возбуждения уголовного дела является потенциальной угрозой разрушения бизнеса, вплоть до полной потери контроля над ним.

Виктория Шакина, адвокат, председатель московской коллегии адвокатов «ЮрСити», подробно разъяснила, что является основанием для проведения доследственной проверки, какие органы могут ее осуществлять и какие способы проведения такой проверки предусмотрены действующим законодательством. Акцент был сделан на дачу поручений органу дознания на проведение оперативно-розыскных мероприятий. Особое внимание адвокат обратила на порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища. Не секрет, что инхаус-юристы, наряду с руководителями и собственниками компаний, часто попадают в поле зрения правоохранительных органов, а их переписка и телефонные разговоры становятся предметом исследования. Важно знать, что проведение оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права граждан, допускается

только на основании судебного решения.

Виктория дала практические советы по подготовке к доследственной проверке и грамотным действиям в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий с целью минимизации риска нарушения прав как самой организации, так и ее руководителей и сотрудников.

СТАТЬИ