

Как налоговики собираются бороться с выводом активов в 2020 году

Какие новые полномочия появились у налоговиков

Как воспользоваться пробелами в законодательстве

Безопасные схемы вывода активов останутся. Но мало

Валерий Провоторов,
ведущий юрист налоговой практики
юридической компании Coleman Legal Services

У налоговиков появилось больше полномочий. Их дал Федеральный закон от 29.09.2019 № 325-ФЗ. Большинство поправок вступили в силу с начала 2020 года, а некоторые начнут действовать с 1 апреля 2020 года. К примеру, с весны проверяющим станет легче собирать долги и пресекать схемы вывода имущественных активов.

Компаниям дали десять дней

С 1 апреля 2020 года налогоплательщикам стоит внимательнее следить за размером недоимки и сроками исполнения

решения о взыскании. Если недоимка превышает 1 млн руб. и организация не исполнила решение о взыскании по статье 46 НК в течение десяти дней, налоговики вправе:

- провести осмотр территории, помещений и предметов организации при наличии согласия самой компании (изменения в п. 1 ст. 92 НК, подп. «а» п. 32 ст. 1 Закона № 325-ФЗ);
- истребовать у налогоплательщика документы о принадлежащем ему имуществе, имущественных правах и обязательствах (изменения в п. 2.1 ст. 93 НК, подп. «а» п. 32 ст. 1 Закона № 325-ФЗ);

— истребовать информацию об имуществе или имущественных правах налогоплательщика у иных лиц. Это возможно, если компания, не исполнившая решение, не представила ответ на требование инспекции в установленный срок, а иные лица располагают такими документами (изменения в п. 2.1 ст. 93 НК, подп. «а» п. 32 ст. 1 Закона № 325-ФЗ).

В законе остаются пробелы

Дополнительных разъяснений о том, как именно нововведения будут использоваться инспекторы на местах, от ФНС и Минфина пока нет. Однако даже без них понятно, что поправки увеличат риск привлечения к ответственности за неподчинение требованиям налоговиков.

Осмотр помещений. Полномочия по осмотру помещений и имущества четко не прописаны. Действующая редакция статьи 92 НК позволяет налоговикам на основании мотивированного постановления, вынесенного в рамках выездных и камеральных проверок, проводить осмотр территории, документов или предметов налогоплательщика. Также инспекторы вправе провести осмотр документов или предметов, если получили их с согласия владельца.

В редакции статьи 92 НК, вступающей в силу с 1 апреля 2020 года, налоговики помимо указанных выше видов осмотра смогут не более одного раза по одному решению о взыскании недоимки проводить осмотр территорий, помеще-

ний и имущества. Для этого нужно два условия:

- неисполненное в десятидневный срок решение о взыскании недоимки в размере более 1 млн руб.;
- согласие организации должника на проведение осмотра.

Однако, скорее всего, норму еще будут дорабатывать. Иначе, если оставить формулировку такой, как сейчас, организация вправе отказать в осмотре. Причем без негативных последствий.

Если весной к вам придут инспекторы с просьбой об осмотре офиса, оцените, что в данный момент лучше: пустить их и не портить отношения либо отказать в допуске и ждать потенциальных последствий. Реальной практики применения новой нормы статьи 92 НК еще нет. Поэтому стоит отслеживать появление новых разъясняющих писем.

Истребование документов. Порядок применения нормы тоже не проработан. Согласно новой редакции статьи 93.1 НК, налоговики вправе запросить документы и сведения о принадлежащем налогоплательщику имуществе, имущественных правах и обязательствах в соответствии с перечнем от ФНС (п. 2.1 ст. 93.1 НК). Однако служба этот перечень еще не разработала. Соответственно, не совсем понятно, какие конкретно документы они смогут запрашивать.

Также вызывает вопросы формулировка абзаца 2 пункта 2.1 новой редакции статьи 93.1 НК. Без методических рекомендаций ни налогоплательщикам, ни самим инспекторам пока не ясно, как

как проверяют налоговая задолженность

в тех или иных случаях определять, есть ли у иных лиц данные об имуществе должника. Также непонятно, как будут действовать проверяющие, если те откажутся представлять сведения или в действительности ими не располагают.

В новой редакции нормы указано: если налогоплательщик не отвечает на требование о представлении сведений о принадлежащем ему имуществе, налоговики вправе запросить документы у иных лиц. Однако ни НК, ни Закон № 325-ФЗ не раскрывают порядок определения иных лиц. Скорее всего, Минфин и ФНС уреглируют вопрос позже.

Если документы не представить, потенциально инспекторы смогут привлечь к ответственности по статье 126 НК (200 руб. за каждый непредставленный документ) или к административной ответственности по статье 15.6 КоАП (от 100 до 300 руб. для граждан; от 300 до 500 руб. для должностных лиц) (п. 8 письма ФНС от 17.07.2013 № АС-4-2/12837). Избежать ответственности получится, если налогоплательщик или иное лицо не имеет соответствующих документов и может доказать это. Анализ судебной практики это подтверждает.

пример 1 Организация оспорила решение о привлечении к ответственности по статье 126 НК (постановление АС Московского округа от 26.03.2019 № А40-189501/2018). Налоговики запросили 3 тыс. документов, в том числе товарные накладные, подтверждающие передачу товара. Общество представило ответ о невозможности представить запрашиваемые бумаги. Инспекторы оштрафовали фирму на 200 руб. за

каждый непредставленный документ. Суды трех инстанций поддержали компанию, ведь у нее фактически отсутствовали запрашиваемые товарные накладные. Следовательно, вины компании в непредставлении указанных документов нет.

Если вы получите требования от проверяющих, для начала внимательно ознакомьтесь с их содержанием и определите, входят ли истребуемые документы в перечень, который до весны утвердит ФНС. Также проверьте, есть ли бумаги у вас в наличии. Если документы отсутствуют, не оставляйте запрос без ответа. Лучше направить мотивированный ответ с пояснениями о том, по каким причинам бумаг нет.

Поправки понадобились, чтобы затруднить вывод имущества

В целом налоговики и так располагают сведениями об имуществе должника. Новые правила понадобились для нескольких целей:

- установить действительный перечень имущества, на которое может быть обращено взыскание и которое может быть сокрыто организацией;
- оперативнее предотвращать вывод активов. Например, если у инспекции есть подозрения, что недоимка приведет к банкротству;
- установить иные лица, которым организация передала имущество. Это нужно для последующего оспаривания сделок по передаче в рамках процедуры банкротства (ст. 61.2

Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Также налоговики могут использовать сведения для взыскания недоимки с иных лиц на основании статьи 45 НК.

Новые полномочия инспекторов косвенно повлияют и на подходы налоговиков к установлению фактов вывода имущества организаций. Например, в тех случаях, когда недоимка образовалась по результатам проверки. Проверяющие смогут быстрее получить информацию о том, на каком основании и в пользу кого передали имущество, что предшествовало передаче и кто фактически использует имущество, ранее принадлежавшее должнику. То есть в первую очередь «пострадают» схемы, при которых организация передает активы по цепочке прямо не взаимозависимых контрагентов к конечному выгодоприобретателю.

пример 2 Налоговики доказали, что должник осуществил ряд фиктивных сделок с помощью технических компаний, которые контролировал учредитель должника (постановление АС Поволжского округа от 22.07.2019 № Ф06-25832/2017). Суд удовлетворил требование о признании цепочки сделок недействительными и вернул имущество должнику.

В более сложной конструкции подобной схемы конечный выгодоприобретатель, как правило, выступает в качестве добросовестного покупателя. Формально ему не может быть известно о том, что ранее имущество принадлежало организации-должнику с признаками несостоя-

тельности (определение ВС от 26.11.2018 № 305-ЭС15-12239).

С 1 апреля 2020 года налоговикам станет легче искать такие схемы. Например, они смогут установить, что фактический контроль над имуществом так и остался у организации-должника, а сделка по его продаже совершена формально.

Если недоимка уже образовалась, выводить активы станет еще рискованнее. Это же касается ситуаций, когда есть предпосылки для возникновения долга (например, идет выездная налоговая проверка). Помимо рисков по признанию сделок по передаче активов недействительными совершение таких операций может привлечь внимание и правоохранителей. Есть вероятность, что они посчитают подобные сделки действиями по сокрытию имущества, за счет которых должно производиться взыскание налогов. А это уже состав преступления по статье 199.2 УК.

Наиболее безопасным способом защиты активов по-прежнему является заблаговременное перераспределение активов на лиц, не являющихся прямо взаимозависимыми. При таком способе вывода имущества организация отчуждает активы сторонней организации или дружественному ИП, взаимосвязь которых с собственником доказать сложно. Если компания заблаговременно оформляет сделку, шансов оспорить ее у налоговиков мало. Также действенным вариантом будет первоначальное приобретение имущества на дружественное доверенное лицо, которое прямо не будет аффилировано с организацией.