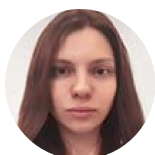


# НАЛОГОВИКИ ИЗЫМАЮТ ДОКУМЕНТЫ. КАК ДЕЙСТВОВАТЬ ЮРИСТУ И ДРУГИМ СОТРУДНИКАМ



**Наталья Киселева**

Младший налоговый юрист Бюро присяжных поверенных «Фрейтак и Сыновья»



**Кирилл Данилов**

Адвокат

**Суть:** из-за ошибок сотрудников компании при налоговой проверке юристам не удастся доказать нарушения инспекторов.

От поведения сотрудников налогоплательщика при проведении выемки и осмотра зависит, получится ли потом обжаловать их результаты. Сотрудники часто пытаются противодействовать выемке. Они прячут, меняют, а порой даже уничтожают документы. Читайте, как вести себя при выемке и осмотре, чтобы не навредить компании своими действиями.

## Выемка: проверьте законность и внесите замечания в протокол

94 НК Ст. 94 НК

Во время мероприятий налогового контроля инспекторы вправе изъять документы и предметы, а также провести осмотр помещений. Забрать оригиналы бумаг проверяющие смогут, если у них есть основания полагать, что документы уничтожат, скроют, исправят или заменят.<sup>94 НК</sup> Еще одно основание — нужно получить то, что имеет отношение к предмету проверки.

Инспекторы сначала направляют налогоплательщику требование представить те или иные документы. Если компания бумаги не представит в срок, налоговики проводят выемку. Чтобы впоследствии получилось оспорить то, как проверяющие провели

мероприятия, необходимо собрать доказательства незаконности выемки или осмотра.

**Попросите инспекторов показать документы с обоснованием выемки.** Чтобы изъять документы и предметы, нужно постановление.<sup>ФНС</sup> Выносит постановление инспектор, который непосредственно проводит выездную налоговую проверку, а утверждает его руководитель инспекции. В документе проверьте обоснования. Аргументируют правомерность выемки три факта.

**1** Компания отказалась представить документы по требованию инспекции или не успела это сделать в срок.<sup>93 НК</sup>

**2** Инспекторы подозревают, что нужные им подлинники компания может уничтожить, подправить или перепрятать, мотивированно фиксируют это в постановлении.

**3** Налоговики хотят провести экспертизу подписей на документах, поэтому требуют оригиналы.

Выемку проверяющие должны мотивировать. Если обоснования в постановлении нет, выемку можно признать незаконной. В одном деле налогоплательщик обжаловал постановление о назначении выемки, поскольку он не уклонялся от того, чтобы представить подлинники и копии документов. Все бумаги компания передала проверяющим.

Суд поддержал компанию. Он отметил: инспекция не доказала, что плательщик предпринимал попытки скрыть или уничтожить бумаги. В тексте постановления о выемке инспекторы не раскрыли обстоятельства, которые привели к изъятию документов. Формальная ссылка на нормы Налогового кодекса, которые позволяют проверяющим изымать документы, — само по себе не основание для производства выемки.<sup>A54</sup>

Пример обоснования выемки — необходимо провести почерковедческую экспертизу. Например, в ходе проверки инспекторы заподозрили фиктивность сделки и обнаружили визуальное несоответствие подписей руководителей контрагентов на документах.

Суд признает выемку законной.<sup>ВАС А67</sup>

Запросите список изымаемых документов и предметов у инспекторов. Несмотря на то что перечень изымаемых бумаг должен быть указан в постановлении, судебная практика по оспариванию выемки разная.

В одном деле суд не счел за нарушение, что перечня не было в постановлении. По его мнению, инспекция не знала, какие именно документы ведет компания в бухгалтерском учете, их точный состав и объем. Поэтому ИФНС заранее не могла предположить, какие документы относятся к предмету проверки и какие бумаги потребуется изъять. Выемка проходила на территории налогоплательщика. Все действия по изъятию сотрудники компании

ФНС Приложение № 23 к приказу ФНС от 07.11.2018 № ММВ-7-2/628@

93 НК П. 4 ст. 93 НК

A54 Постановление АС Центрального округа от 12.02.2019 по делу № А54-2414/2018

ВАС А67 Постановление Президиума ВАС от 26.04.2011 по делу № А67-20/10

## NB

Если компания по требованию налоговиков в срок не представит бумаги, ее оштрафуют за каждый непредставленный документ.

Пункт 1 статьи 126 НК

**A19** Постановление АС Восточно-Сибирского округа от 15.08.2018 по делу № А19-20216/2017

**A45** Решение АС Новосибирской области от 18.06.2019 по делу № А45-30117/2017

контролировали: доставляли документы в комнату переговоров, составляли опись и упаковывали в полиэтиленовые пакеты.<sup>A19</sup>

В другом деле суд поддержал компанию, счел изъятие документов незаконным. Компания отказалась представлять договоры с пациентами со ссылкой на врачебную тайну. Некоторых документов, которые запрашивала инспекция, у компании не было. Но инспекторы все равно оштрафовали компанию. Суд сделал вывод, что медицинские документы мог истребовать только суд, и отменил штраф.<sup>A45</sup>

**Внесите замечания в протокол.** Не отказывайтесь его подписывать. Нарушения инспектора зафиксируйте в протоколе. Если на момент проверки в компании нет директора, главбуха или юриста, внести замечания могут и другие сотрудники. Для этого им придется контролировать действия инспекторов.

Важно, чтобы сотрудник не растерялся, если в момент проведения выемки директора или главбуха компании не оказалось рядом. Работник может сам внести замечания в отношении производства выемки в протокол. Ведь в протоколе он все равно будет заявлен как присутствующее лицо. Если на месте присутствует уполномоченное лицо организации, например главбух, он может скрепить печатью пакеты, в которые проверяющие сложат все изъятые документы и предметы.

Если сотрудник компании не хочет открывать помещения и иные места, где могут быть документы и предметы, то инспекторы вправе сделать это самостоятельно.<sup>94 НК</sup> Но они не должны повреждать замки, двери и другие предметы без необходимости.<sup>A40</sup> Если у компании есть замечания по вскрытию помещения, это следует отразить в протоколе.

Суд признает выемку законной вне зависимости, был на месте директор или нет. В одном деле судьи отметили, что Налоговый кодекс не обязывает заблаговременно уведомлять налогоплательщика о производстве выемки. Именно эффект неожиданности

**94 НК** П. 4 ст. 94 НК

**A40** Постановление АС Московского округа от 26.02.2019 по делу № А40-44774/2018

## Когда компания сама спровоцирует выемку

Инспекторы вправе изъять оригиналы документов, если им недостаточно копий, а с подлинниками их никто не ознакомит.

Если организация не представит документы по требованию налоговой

инспекции в срок, ее также ждет выемка. Это отдельное основание для изъятия бумаг.

Инспекция назначит выемку, если у нее не будет сведений о местонахождении документов. Проверяющие

сначала выяснят, где может быть нужная информация. Находят их и в тех случаях, когда компания скрывается от инспекторов и не хранит бумаги по адресу регистрации. Например, проверят, по какому адресу идет поставка, и запросят договоры.

**Источники:** постановления АС Московского округа от 13.03.2019 по делу № А40-48904/2018, от 12.02.2019 № А40-48726/2018, п. 8 ст. 94 НК, определение ВС от 28.10.2016 по делу № А40-174193/2015

приносит максимальный результат на проверке. Выемка длилась почти три часа. У руководителя организации было достаточно времени, чтобы прибыть в офис и присутствовать при проведении мероприятий налогового контроля.<sup>A40-1</sup>

**Попросите вернуть документы и предметы.** Если суд признал выемку незаконной или отпали основания удерживать документы, это дает право организации требовать от инспекции вернуть бумаги, хотя Налоговый кодекс не предусматривает такую возможность.

В одном деле у компании изъяли сервер. Налоговики несколько раз предлагали сотруднику компании прийти в инспекцию со своими техническими средствами и скопировать данные, которые были необходимы для работы. Представители фирмы пояснили, что для этого компании нужно было бы купить второй такой сервер, что является затратным для организации.

Проверяющие передали сервер экспертам, и через некоторое время налоговая инспекция получила результаты исследования. Забрать свое имущество налоговики предложили компании только через два месяца. Организация обжаловала бездействие инспекторов, которое выразилось в уклонении от возврата сервера после проведения экспертизы.

Суд заявил, что Налоговый кодекс не ограничивает инспекцию по срокам возврата документов и предметов после завершения проверки. Но после того как инспекторы получили полные материалы экспертного заключения, оснований удерживать сервисные хранилища у них не было. Суд признал бездействие налоговых инспекторов незаконным.<sup>A40-2</sup>

Проверяющие зачастую изымают жесткие диски. На территории налогоплательщика информацию они не копируют из-за большого объема сведений. Если компанию лишили электронных носителей, обратитесь в налоговую инспекцию с заявлением об их возврате. Если налоговики отказали, то решение можно оспорить. С заявлением о копировании информации можно обратиться, если компании она потребовалась в срочном порядке. Для этого необходимо приехать в инспекцию с резервным носителем. Процедуру инспекторы зафиксируют в акте.

**Выемка возможна и после проверки.** Инспекция вправе потребовать у компании документы и предметы в рамках дополнительных мероприятий налогового контроля.<sup>101 НК</sup> Если компания требование в срок не исполнит, у проверяющих появится право провести выемку предметов и документов.<sup>93 НК</sup> Если налогоплательщик затянет время и представит документы и предметы уже после составления справки по результатам проверки, выемку проверяющие все равно проведут.<sup>ВАС А55</sup>

**ВВ**

Выемка законна, даже если ее провели в офисе работника-понятого.

Постановление АС Уральского округа от 11.06.2019 по делу № А34-6365/2018

**A40-1** Постановление АС Московского округа от 18.03.2019 № А40-67554/2018

**A40-2** Постановление АС Московского округа от 04.10.2018 по делу № А40-191145/2017

**101 НК** Абз. 3 п. 6 ст. 101 НК

**93 НК** П. 4 ст. 93 НК

**ВАС А55** Постановление Президиума ВАС от 10.04.2012 по делу № А55-5386/2011

## Памятка

### Что нужно знать сотрудникам компании о выемке документов

#### **Что должен сделать инспектор перед тем, как изъять документы**

Проверяющий должен предъявить постановление о производстве выемки, а также разъяснить права и обязанности присутствующим. Потом он обязан предложить добровольно выдать документы и предметы. Если инспектор получит отказ, то проведет выемку.

#### **Когда и где инспекция не вправе проводить выемку**

Нельзя проводить выемку в ночное время — с 22 часов вечера до 6 часов утра. При проверке физического лица инспектор не вправе проводить выемку в жилом помещении.

#### **Кого инспекторы привлекут в качестве понятых**

В производстве выемки должны участвовать не менее двух понятых. Если проверяющие привлекают в качестве понятых самих же сотрудников инспекции — это нарушение. При этом налоговики вправе привлечь понятыми сотрудников компании, даже если выемку проводят в их офисе. Если понятых нет или понятой один, выемку можно признать незаконной.

#### **Что будет, если не впустить налоговиков**

Если удостоверения и постановление у налоговиков в наличии, то препятствовать их проходу в помещения незаконно. Если инспекторов не пустить, то руководитель проверяющей группы составит акт о воспрепятствовании доступу должностных лиц, которые проводят проверку, на территорию или в помещение налогоплательщика.

Отказ подписать документ не даст положительного результата: налоговики сделают в акте отметку о том, что руководитель или представитель компании от подписи отказался.

#### **О чем попросить инспектора, если подлинники изъяли**

Инспекторы должны снять копии с подлинников. Копии заверяет сотрудник инспекции и передает их представителю компании. Если копии сразу сделать невозможно, то их передадут компании в течение пяти дней после выемки.

#### **Какой документ составят по завершении выемки**

Инспектор составляет протокол. В нем он фиксирует документы и предметы, которые изъял. Если подробной описи нет, выемку можно признать незаконной. Копию протокола о выемке инспектор должен вручить под расписку или выслать по почте.

Зафиксируйте в протоколе все нарушения, которые допускали проверяющие в ходе контрольных мероприятий. Если не отразить их документально, в суде будет сложнее доказать неправомерные действия налоговиков. Не отказывайтесь подписывать протокол.

#### **Какие документы и предметы вправе изымать проверяющие**

Инспекторы вправе изъять только те документы и предметы, которые имеют отношение к проверке. Если налоговики изымают документы и предметы, которые не относятся к проверке, то об этом следует сделать отметку в протоколе.

## Осмотр: не препятствуйте проверяющим и фиксируйте нарушения

Налоговики вправе осмотреть помещения налогоплательщика. Это могут быть любые производственные, складские, торговые и иные помещения и территории, арендуемые офисы, которые компания использует для извлечения дохода, а также документы, предметы и даже транспортные средства. Уделяют внимание инспекторы электронно-цифровым файлам и программам, которые содержат сведения по бухгалтерскому, складскому и торговому учету, делопроизводству.

**Предоставьте доступ к помещениям и документам, которые инспекторы хотят осмотреть.** Если проверяющие вынесли постановление о проведении выемки, они могут на этом основании провести осмотр помещений. Отдельное постановление для этого им не нужно.<sup>А40-3</sup> Для доступа на территорию налоговики предъявят свои служебные удостоверения и решение о проведении выездной проверки.

Если инспекторы решили провести осмотр в рамках камеральной проверки декларации по НДС, то помимо служебных удостоверений они обязаны предъявить мотивированное постановление. Документ утверждает руководитель инспекции или его заместитель.<sup>91 НК</sup>

**Проверьте, как проверяющие оформили протокол осмотра.** По итогам осмотра помещений и территорий инспекторы составляют протокол.<sup>ФНС</sup> Так же как и выемку, осмотр проводят в присутствии двух понятых.<sup>92 НК</sup> Если осмотр инспекторы проведут без участия понятых или в протоколе понятой будет один, процедуру можно обжаловать. Суд исключит протокол из числа доказательств по делу.<sup>А78</sup>

При осмотре территорий налоговики могут проводить фото- и видеосъемку. Снимки, негативы, видеозаписи и иные материалы, которые инспекторы получили в ходе осмотра, должны приложить к протоколу.<sup>99 НК</sup>

В протокол осмотра можно вносить замечания. Заявить о них можно перед началом, в ходе либо по окончании осмотра территорий, помещений, документов и предметов.

Если в ходе проверки компания препятствует доступу сотрудников налоговой инспекции к своим территориям и помещениям, руководитель проверяющей группы составит об этом акт. Документ должны подписать обе стороны. Если представитель организации откажется от подписи, руководитель проверяющей группы сделает об этом запись в акте.<sup>91 НК</sup> На основании акта инспекторы самостоятельно рассчитают налоги ◆

**А40-3** Постановление АС Московского округа от 06.11.2018 № А40-13608/2018

**91 НК** Ст. 91, 92 НК

**ФНС** Приложение №16 к приказу ФНС от 07.11.2018 № ММВ-7-2/628@

**92 НК** П. 3 ст. 92 НК

**А78** Постановление АС Восточно-Сибирского округа от 05.05.2017 по делу № А78-8226/2016

**99 НК** П. 5 ст. 99 НК

**91 НК** П. 3 ст. 91 НК

### NB

За незаконный отказ в доступе инспекторов на территорию организации руководителя или должностных лиц оштрафуют на 10 тыс. руб.

Статья 19.7.6, часть 1 статьи 23.5 КоАП