

Аудиторская тайна: первый удар

Москва – 16 июля 2018 – **Sameta Tax Alert**

12 июля 2018 года Государственная Дума приняла во втором чтении законопроект № 96436-7¹ (далее – Законопроект), вносящий поправки в Налоговый кодекс РФ (далее – НК РФ) касательно аудиторской тайны при проведении налоговых проверок.

Суть Законопроекта

Законопроект разрешит налоговым органам запрашивать документы и информацию (далее – сведения) касательно проверяемого налогоплательщика (плательщика сбора, страховых взносов, налогового агента) (далее – проверяемого лица), относящиеся к аудиторской тайне, но в рамках, определенных НК РФ. Планируется дополнить п.4 ст. 82 НК РФ новым абзацем, разрешающим налоговым органам в целях налогового контроля сбор, хранение и использование полученной от аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) документов (информации).

Напомним, что в первой редакции Законопроект разрешал также и распространение такой информации, но ко второму чтению слово «распространение» было исключено.

Дополнительные гарантии проверяемым лицам

Новые возможности налоговых органов законодательно ограничат путем введения в НК РФ новой ст. 93.2, в соответствии с которой налоговые органы по месту учета аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) (далее – аудитор) смогут запросить у аудитора только следующие сведения:

- служащие основаниями для исчисления и уплаты (удержания, перечисления) налога (сбора, страховых взносов);
- полученные аудитором при осуществлении аудиторской деятельности и оказании прочих связанных с аудиторской деятельностью услуг налогоплательщику, предусмотренных пп.1-5 ч.7 ст.1 ФЗ «Об аудиторской деятельности»;
- за периоды, входящие в периоды проверки.

Важно: такие сведения могут быть запрошены у аудитора налоговыми органами по месту его учета, только если:

1. при проведении в отношении проверяемого лица выездной налоговой проверки или проверки полноты исчисления и уплаты налогов в связи с совершением сделок между взаимозависимыми лицами:
 - у проверяемого лица уже истребованы данные сведения; и
 - проверяемое лицо не представило их в налоговый орган; и
 - срок на представление проверяемым лицом этих сведений истек; либо
2. в отношении аудируемого лица поступил запрос компетентного органа иностранного государства (территории) в случаях, предусмотренных международными договорами РФ.

Налоговые органы по месту учета аудитора вправе истребовать такие сведения только на основании решения о запросе сведений, принимаемого исключительно руководителем (заместителем руководителя) ФНС России. Копия данного решения ФНС России прилагается к требованию налогового органа, и, среди прочего, оно должно содержать сведения о факте непредставления проверяемым лицом сведений, получении от него уведомления о невозможности их представить / его отказе от представления.

Взаимодействие аудитора и аудируемого лица в случае запроса

Аудитор вправе информировать лицо, в отношении которого получен запрос компетентного органа иностранного государства (территории), о получении соответствующего требования налогового органа и о передаче касающейся его информации. Однако запрос компетентного органа иностранного государства (территории) также может содержать запрет на такое информирование, о чем должно быть отдельно указано в соответствующем решении налогового органа.

Закон вступит в силу в случае его принятия с 1 января 2019 года.



Будем рады
ответить на Ваши вопросы



Семен Дергачев

Адвокат
Sameta

dergachev@sameta.ru
+7 (495) 937 54 85



Екатерина Безухова

Помощник юриста
налоговой практики
Sameta

¹ <http://sozd.parliament.gov.ru/bill/96436-7>

Комментарий Sameta

В соответствии с ФЗ «Об аудиторской деятельности» аудиторы обязаны обеспечивать хранение документов **не менее пяти лет**.

Таким образом, в случае запроса документов, которые относятся к периоду за пределами обязательного срока хранения документов, аудитор вправе сослаться на истечение срока хранения как причину невозможности их предоставления. Очевидно, что в случае с запросами в рамках выездной налоговой проверки, такой отказ будет вряд ли возможен, так как глубина проверки не превышает трех лет.

Кроме того, следует помнить, что аудитор вправе уточнить у налоговых органов, каким именно образом запрашиваемые сведения связаны с основаниями для исчисления и уплаты (удержания, перечисления) налога (сбора, страховых взносов) и только после получения разъяснений принимать решение о предоставлении сведений налоговому органу. Данное право вытекает из положений закона о том, что запрашиваемые сведения должны касаться именно оснований для исчисления публичных платежей, поскольку запрос любой необходимой налоговым органам информации законом не предусмотрен.

Следует отметить, что замысел законодателя заключается вовсе не в том, чтобы разрушить институт аудиторской тайны, но чтобы обозначить четкие рамки закона, в которых возможны исключения из нее. Законопроект имеет своей целью выделение всего двух экстраординарных случаев, в которых налоговые органы, при исчерпании всех законных средств, вправе обратиться к аудиторам для получения сведений, необходимых для налогового контроля.

В случае принятия законопроекта в текущей редакции возможно возникновение определенных проблем как предпринимательского, так и юридического характера.

Во-первых, **мы видим определенные риски для бизнеса**, а именно возможность получения налоговыми органами сведений, составляющих аудиторскую тайну, путем злоупотребления должностными полномочиями.

Так, законопроект не предусматривает обязанность налогового органа направлять аудитору вместе с требованием о предоставлении сведений копии документов, подтверждающих действительное проведение в отношении проверяемого лица контрольных мероприятий (копию решения о назначении, приостановлении, возобновлении налоговой проверки), а также копию запроса компетентных органов иностранного государства, который может содержать запрет на информирование аудитором своего клиента о таком запросе. Аудитор, в свою очередь, не сможет запросить у налогового органа такие подтверждающие требование документы и будет вынужден верить информации в требовании и в решении о запросе. Кроме того, аудитор не сможет оценить обоснованность причин отказа своего клиента представить документы налоговому органу и вообще оценить ситуацию, чтобы предпринять все законные действия к сохранению аудиторской тайны.

Налоговому органу же в таком случае будет предоставлена фактически неограниченная свобода действий, поскольку по закону он не будет обязан доказывать аудитору соблюдение процедуры запроса, установленной ст. 93.2 НК РФ. Последующее обжалование незаконных действий налоговых органов не компенсирует ущерб от неправомерного распространения информации.

Во-вторых, **юридический аспект заключается в неопределенности меры ответственности за непредставление либо представление ложных сведений аудитором в ответ за запрос.**

В силу действующего законодательства аудитор может быть привлечен к ответственности по п. 2 ст. 126 НК РФ. Однако в данной норме речь идет о запросе сведений в отношении налогоплательщика, плательщика сборов и страховых взносов. Таким образом, в отношении сведений о налоговом агенте ответственность в НК РФ осталась непредусмотренной.

Кроме того, возможно применение ч. 1 ст. 19.4 КоАП РФ, но к ответственности будет привлекаться не аудиторская компания, а ее руководитель.

Санкция за нарушение запрета на информирование клиента о полученном от иностранных органов запросе также отсутствует, однако мы не можем утверждать, что соответствующие нормы НК РФ не будут приняты в будущем.

С сожалением констатируем, что **Законопроект в текущей редакции может сделать понятие «аудиторской тайны» весьма эфемерным.**

В данном информационном сообщении не рассматриваются все аспекты указанной проблематики. Назначением сообщения не является предоставление консультаций юридического или иного характера.

Если Вы не заинтересованы в получении информационных сообщений от Юридической фирмы Sameta или хотите сообщить нам о Ваших предпочтениях, пожалуйста, напишите нам на welcome@sameta.ru

Юридическая фирма Sameta

125009 Москва, Страстной бульвар, 4/3, строение 3. Тел.: +7 495 937 54 85