

**Baker
McKenzie.**

Анализ уголовно-правовых рисков в собственной деятельности

Арсений Сеидов, Партнер
Антон Суббот, Партнер



| 30 октября 2019

1

Арсений Сеидов

**Управление уголовно-правовыми
рисками в налоговых делах**

Налоговые преступления - составы

Статья 199

Уклонение от уплаты налогов, сборов, страховых взносов

Статья 199.1

Неисполнение обязанностей налогового агента

Статья 199.2

Соккрытие денежных средств/имущества, за счет которых должно производиться взыскание налогов, сборов, страховых взносов

Статья 199.4

Уклонение от уплаты страховых взносов на «травматизм»

Статья 159

Мошенничество (незаконное возмещение НДС из бюджета)

Ключевые особенности

- ❑ Отсутствие корпоративной уголовной ответственности
- ❑ Низкие «пороги» - от 15 млн. рублей неуплаченных налогов
- ❑ Сроки давности – до 10 лет
- ❑ Охватывает ранее «проверенные» периоды
- ❑ Наличие прямого умысла (вопросы доказывания)

- ❑ Лица, привлекаемые к уголовной ответственности
- ❑ Лица, впервые совершившие налоговое преступление
 - ❑ Могут быть освобождены от уголовной ответственности при погашении задолженности до суда
 - ❑ Применимо только к ст. 199, 199.1 и 199.4 УК

Статистика (по ст. 198-199.2 УК РФ)

Общая статистика



В %-ом соотношении осуждено



Данные представлены на основе официальной статистики МВД и судебного департамента при Верховном суде РФ

Факторы риска

- ❑ Риск-ориентированный подход налоговых органов
- ❑ Ведение деятельности с т.н. «высоким налоговым риском»
- ❑ Многочисленные источники информации
- ❑ Взаимодействие налоговых и правоохранительных органов (совместные проверки как новый тренд)
- ❑ Опросы и допросы сотрудников и выбор «нужных» доказательств
- ❑ Конфликт личных и корпоративных интересов
- ❑ Изменения в законодательстве, судебной практике и подходах государственных органов
- ❑ Иное

Выработка стратегии защиты

- ❑ Проактивная подготовка к возможным проверкам
- ❑ Целесообразность внутреннего due diligence, установление фактов и выявление потенциальных налоговых рисков
- ❑ Наличие внутренних политик, обширные проверки контрагентов, подготовка «защитного досье»
- ❑ Подготовка организации к мероприятиям ОРД (внутренние тренинги, памятка для сотрудников, оперативность и последовательность действий, иное)
- ❑ Синхронизация видения руководства организации с позицией адвоката
- ❑ «Управляемая» кооперация с государственными органами либо альтернативные стратегии защиты?



2

Антон Суббот

**Анализ уголовно-правовых рисков
в антимонопольных делах**

**Из выступления В.В. Путина на заседании Госсовета
5 апреля 2018 года по вопросу реализации
Национального плана по развитию конкуренции в
РФ до 2020 года:**

«Более жестокого наказания, чем нарушение антимонопольного законодательства, можно было представить себе только за государственную измену и за убийство. Я хочу, чтобы все это тоже услышали.»

Количество антимонопольных дел по сговорам, 2017-2018 гг.

Закон о защите конкуренции	2017 год	2018 год
Статья 11 (запрещенные соглашения), в том числе:	423	384
картели	360 (85%)	332 (87%)
из них - картели на торгах	310 (86%)	283 (85%)
Статья 16 (сговор с гос. органом)	204	300
Статья 17 (сговор с заказчиком)	48	82
Итого	675	766

Уголовные дела, возбужденные по материалам ФАС России

Всего по материалам ФАС России в 2018 году возбуждено 33 уголовных дела, в 2017 году – 20 дел по различным статьям УК РФ:

- ❑ 178 (ограничение конкуренции)
- ❑ 159 (мошенничество)
- ❑ 160 (растрата)
- ❑ 174.1 (отмывание денежных средств, полученных в результате преступления)
- ❑ 204 (коммерческий подкуп)
- ❑ 285 (злоупотребление должностными полномочиями)
- ❑ 286 (превышение должностных полномочий)
- ❑ 290 (получение взятки)
- ❑ и т.д.

В зависимости от характера доказательств дела об ограничении конкуренции могут подпадать под многие другие статьи УК РФ (не обязательно ст. 178)

Картели

Картель - это соглашение (письменное или устное) с конкурентами, то есть компаниями, реализующими или приобретающими товары на том же рынке, которые приводят или могут привести к:

- ❑ установлению или поддержанию цен, скидок, наценок
- ❑ увеличению, снижению или поддержанию цен на торгах
- ❑ разделу рынка по покупателям, территориям, объему продаж или ассортименту
- ❑ прекращению или сокращению производства
- ❑ отказу от поставок отдельным покупателям (бойкот)

NB: Каждый из этих пунктов представляет собой преступление!

Для привлечения к ответственности **не требуется**, чтобы конкуренция была ограничена и чтобы стороны начали исполнять соглашение

Сговор на торгах

- ❑ Участники заранее договариваются, кто победит, ценовое предложение выдвигает только один из них
- ❑ Участники заранее распределяют лоты, а потом выдвигают минимальные ценовые предложения
- ❑ Один участник существенно снижает цену, зная, что его отклонят, и все остальные, кроме другого участника сговора, перестают торговаться

... для вывода о правомерности поведения на торгах проверяется его экономическая обоснованность

Сговор с заказчиком / организатором торгов

Запрещаются соглашения между участниками и заказчиками или организаторами торгов, которые имеют своей целью либо приводят к или могут привести к ограничению конкуренции или к созданию преимущественных условий для каких-либо участников. В частности, нарушением считается:

- Подготовка ТЗ / помощь заказчику в составлении ТЗ
- Составление ответов на запросы о разъяснении тендерной документации
- Помощь заказчику в отклонении заявок других участников

Нынешняя тенденция заключается в том, что сам **факт взаимодействия с заказчиком или организатором торгов** трактуется как создание преимущественных условий, т.к. этот участник имел доступ к ТЗ до его публикации

Цифровые картели

Компании используют специальное программное обеспечение для участия в торгах и реализации антиконкурентных соглашений. ФАС ведет мониторинг аукционов на предмет «подозрительного» поведения:

- ❑ Минимальное снижение цены
- ❑ Участвуют одни и те же лица и попеременно побеждают

В случае обнаружения признаков нарушения, направляется запрос на электронную площадку, чтобы установить:

- ❑ Составлялись ли заявки одними и теми же лицами
- ❑ Подавались ли ценовые предложения с одного и того же IP адреса

После этого проводится выездная проверка по адресу «подозрительных» лиц

- ❑ Копирование документов и электронной переписки
- ❑ Получение объяснений у сотрудников

Пятый антимонопольный пакет

- ❑ В законодательство вводятся новые понятия, в частности, «**сетевой эффект**» и «**ценовой алгоритм**»
- ❑ Вводится способ определения доминирующего положения участника рынка, который обладает большим массивом данных и за счет этого получает огромную рыночную силу (доля бизнеса на физическом товарном рынке в этом случае уже не важна)
- ❑ Пятый антимонопольный пакет призван усовершенствовать применение антимонопольного законодательства в условиях цифровой экономики
- ❑ **Статус**: на данный момент пакет внесен в Правительство РФ. Ранее ожидалось, что поправки вступят в силу к 2020 году

Антикоррупционные и смежные нарушения

Ст. 19.28 КоАП «Незаконное вознаграждение от имени юридического лица»

- передача, предложение или обещание
- от имени или в интересах юридического лица
- должностному лицу коммерческой или иной организации (или по его поручению другому лицу)
- денег, ценных бумаг, иного имущества, оказание услуг, предоставление имущественных прав
- за совершение им действия (бездействия), связанного с занимаемым им служебным положением

Штраф – до 100-кратного размера вознаграждения плюс конфискация

Антикоррупционные и смежные нарушения

Ст. 19.28 КоАП «Незаконное вознаграждение от имени юридического лица»

- ❑ Одно из последствий нарушения данной статьи – включение юридического лица в Реестр юридических лиц, привлеченных к административной ответственности за незаконное вознаграждение
- ❑ Согласно 44-ФЗ, участником закупки не может быть юридическое лицо, которое **в течение 2х лет до момента подачи заявки** было привлечено к административной ответственности за нарушение статьи 19.28
- ❑ Заказчики могут проверить данную информацию по Реестру, размещенному на сайте Генеральной прокуратуры

<http://www.genproc.gov.ru/anticor/register-of-illegal-remuneration/>

Иные преступления, связанные с нарушением правил конкуренции

- ❑ Мошенничество (ст. 159 УК РФ)
- ❑ Присвоение или растрата (ст. 160 УК РФ)
- ❑ Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ)
- ❑ Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ)
- ❑ Легализация (отмывание) денежных средств (ст. 174 УК РФ)
- ❑ **Организация преступного сообщества или участие в нем** (ст. 210 УК РФ)

+ возможность квалификации действий в качестве **соучастия**

Questions



Арсений Сеидов
Партнер
Москва, Россия
tel. +7 495 7872737
arseny.Seidov@bakermckenzie.com



Антон Суббот
Партнер
Москва, Россия
tel. +7 495 7875564
anton.subbot@bakermckenzie.com

Baker McKenzie.

“Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед” входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм - участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин “партнер” означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме или занимающее аналогичную должность. Термин “офис” или “представительство” означает, соответственно, офис такой юридической фирмы.

© 2019 Бейкер и Макензи – Си-Ай-Эс, Лимитед

bakermckenzie.com