© Все права защищены.

Автор регламента:
Заместитель Генерального директора по налоговому консалтингу ООО «МАРКЕТ-АУДИТ»,
кандидат экономических наук

Лысов Евгений Александрович

УТВЕРЖДАЮ
ГЕНЕРАЛЬНЫЙ ДИРЕКТОР
_____

РЕГЛАМЕНТ СОБЛЮДЕНИЯ _____(*название организации)* ПРИНЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1.1. Регламент составлен для предотвращения рисков, связанных с выбором _____(далее - Компания) своих контрагентов для финансово-хозяйственной деятельности.

1.2. Под рисками в настоящем Регламенте понимаются вероятные потери Компании (штрафы, пени, уплата недоимки) в результате предъявления к ней претензий контролирующими органами по причине не проявления Компанией должной осмотрительности.

1.3. Регламент предусматривает проведение Компанией самостоятельной оценки таких рисков по критериям, приведенным в настоящем Регламенте, а также обоснование выбора контрагентов перед заключением Договоров.

1.4. Регламент определяет единый подход по уменьшению вероятности построения Компанией финансово-хозяйственных отношений без соблюдения принципа должной осмотрительности.

1.5. Регламент закрепляется внутренним приказом Компании. Соблюдение сторонами сделки настоящего Регламента, перед

© Все права защищены.

заключением договоров и в процессе хозяйственных отношений, является обязательным, если в самом Регламенте не предусмотрено иное.

1.6. Принципы, заложенные в Регламенте, позволяют повысить уровень системы внутреннего контроля Компании, снизить вероятность ведения Компанией своей финансово-хозяйственной деятельности с высокими налоговыми рисками.

II. ПОНЯТИЕ «НАЛОГОВАЯ ВЫГОДА»

2.1. Под налоговой выгодой Компании понимается уменьшение размера налоговых обязательств вследствие уменьшения налоговой базы, получения налогового вычета, налоговой льготы, применения более низкой налоговой ставки, а также получения права на возврат (зачет) или возмещение налога из бюджета.

2.2. Действия Компании в процессе финансово-хозяйственной деятельности, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды, экономически оправданны.

2.3. Предоставление Компанией в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах, в целях получения налоговой выгоды является основанием для ее получения, если налоговым органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы. Обязанность контролировать исполнение налоговых обязательств в установленном порядке возложена на налоговые органы. Компания не обязана выбирать способ хозяйствования, обеспечивающий максимальные налоговые платежи. Обязанность по доказыванию обстоятельств, свидетельствующих о факте налогового правонарушения и виновности лица в его совершении, возлагается на налоговые органы (п.6 статьи 108 НК РФ). Неустранимые сомнения в виновности

© Все права защищены.

налогоплательщика, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу налогоплательщика - Компании.

2.4. **Компания в процессе своей финансово-хозяйственной деятельности не рассматривает налоговую выгоду в качестве самостоятельной деловой цели сделки. Деловая цель сделки соответствует Предмету заключенного Компанией договора и должна отвечать на вопрос – зачет нужен данный договор в данный период времени**. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законах или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (статья 432 ГК РФ). **В тексте заключаемых Компанией договоров следует сформулировать деловую цель сделки, указав, что деловая цель сделки соответствует предмету договора, например, «приобретение товаров (работ, услуг) в целях хозяйственной деятельности Компании, указанной в учредительных документах» - (Приложение 1 Регламента).**

2.5. **Финансовый результат сделки** – получение прибыли или убытка (отрицательный финансовый результат сделки) – не является деловой целью сделки. Получение финансового результата по сделке основано на риске предпринимательской деятельности, которая представляет собой самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (статья 2 Гражданского кодекса РФ).

© Все права защищены.

2.6. Первичные документы, которыми оформляются хозяйственные операции Компании и на основании которых ведется бухгалтерский учет, соответствуют Федеральному закону «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 года № 129-ФЗ. В частности, первичные учетные документы принимаются к учету, если они составлены по форме, содержащейся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации, а документы, форма которых не предусмотрена в этих альбомах, должны содержать следующие обязательные реквизиты: наименование документа; дату составления документа; наименование организации, от имени которой составлен документ; содержание хозяйственной операции; измерители хозяйственной операции в натуральном и денежном выражении; наименование должностей лиц, ответственных за совершение хозяйственной операции и правильность ее оформления; личные подписи указанных лиц. **Перечень лиц, имеющих право подписи первичных учетных документов, утвержден руководителем Компании по согласованию с главным бухгалтером в составе Учетной политики.** Документы, которыми оформляются хозяйственные операции с денежными средствами, подписываются руководителем организации и главным бухгалтером или уполномоченными ими на то лицами. Первичные учетные документы составляются в момент совершения операции, а если это не представляется возможным - непосредственно после ее окончания. Своевременное и качественное оформление первичных учетных документов, передачу их в установленные сроки для отражения в бухгалтерском учете, а также достоверность содержащихся в них данных обеспечивают лица, составившие и подписавшие эти документы. Внесение исправлений в кассовые и банковские документы не допускается. В остальные первичные учетные документы исправления могут вноситься лишь по согласованию с участниками хозяйственных

© Все права защищены.

операций, что должно быть подтверждено подписями тех же лиц, которые подписали документы, с указанием даты внесения исправлений.

2.7. При заключении Компанией какого-либо договора в текст договора **вводится раздел «Гарантии добросовестной деловой практики сторон по соблюдению принципа должной осмотрительности», в котором контрагент обязуется предоставить Компании полную и достоверную информацию в части оценки рисков по критериям, приведенным в Приложении 2 настоящего Регламента. Также в данном разделе указано, что соблюдение сторонами настоящего Регламента является существенным условием заключенного договора.**

2.8. В учетной политике Компании утверждены правила документооборота и порядок контроля за хозяйственными операциями (ПБУ 1/2008 «Учетная политика организации»). В части документооборота в учетной политике прописано, что первичный бухгалтерский документ принимается к бухгалтерскому учету при условии проведения проверки контрагента Компании в соответствии с настоящим Регламентом **(см. Приложение 3 Регламента).** Проверка контрагентов Компании проводится _____***(название отдела, ФИО должностного лица или перечень специалистов).***

2.9. Настоящим Регламентом установлены критерии необходимости и целесообразности такой проверки, а именно:

(критерии Компания устанавливает и прописывает самостоятельно, исходя из затрат на проведение таких контрольных мероприятий и получаемого результата. Например, можно контролировать те договоры, по которым расходы составляют от 15% и более общего объема расходов Компании, договоры, заключаемые на длительный срок или другие критерии. Следует указать, в каких случаях производится выезд к контрагенту представителя Компании или лично Генерального директора Компании).

III. НЕОБОСНОВАННАЯ НАЛОГОВАЯ ВЫГОДА

© Все права защищены.

3.1. По результатам налоговых проверок Компании, налоговыми органами могут быть предъявлены претензии в части получения необоснованной налоговой выгоды на основе неполного исследования всех необходимых обстоятельств и доказательств, что обусловлено неправильным определением обстоятельств, подлежащих доказыванию, отсутствием доказательственной базы или недостаточностью доказательств, на которые ссылается налоговый орган. **Имеют место случаи, когда налоговый орган, избегая ясности в квалификации обстоятельств получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды, перечисляет установленные при проверке факты и, ограничиваясь ссылками на пункты 1, 5, 6, 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды», делает выводы о получении налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды.** При оценке достаточности собранных налоговым органом доказательств получения Компанией необоснованной налоговой выгоды на этапе подготовки возражений на акт налоговой проверки и обжаловании решения налогового органа по результатам налоговой проверки Компании следует руководствоваться настоящим Регламентом.

3.2. Необоснованность получения Компанией налоговой выгоды устанавливается судом, если будет доказано, что главной целью Компании являлось получение дохода исключительно или преимущественно за счет налоговой выгоды в отсутствие намерения осуществлять реальную экономическую деятельность.

3.3. Важнейшие доказательства налоговой недобросовестности - совокупность взаимосвязанных фактов, из которых следует, что Компания своими действиями преследовала цель по получению необоснованной

© Все права защищены.

налоговой выгоды, и ей должно было быть известно о нарушениях, допущенных контрагентом, в частности, в силу отношений взаимозависимости или аффилированности Компании с контрагентом. Если в результате налогового контроля будут установлены согласованные действия Компании и иной организации (организаций), участвующих в сделке (сделках), то налоговый орган должен выявить и дать оценку юридической, экономической и иным видам зависимости Компании и организации (организаций), участвующих в таких операциях. Налоговый орган должен представить документальные доказательства преднамеренности и согласованности действий, приводящих к необоснованному уменьшению Компанией своих налоговых обязательств.

3.4. Налоговый орган должен предоставить комплекс документальных доказательств одновременного наличия фактов о несовершении конкретных хозяйственных операций Компанией и неведении реальной деятельности ее контрагентом. Первостепенное значение в этом случае имеет сбор доказательств о конкретных хозяйственных проявлениях результатов сделок непосредственно в обороте Компании. Налоговые органы должны обосновать, что документы, представленные Компанией, в действительности не подтверждают факты (реальность) совершения хозяйственных операций. В противном случае налоговая выгода не может быть признана обоснованной.

3.5. Фиктивность (имитация) сделок может быть доказана налоговым органом только в случае, если налоговым органом будут предоставлены необходимые и достаточные доказательства того, **что Компания знала, либо должна была знать <u>об указании контрагентом недостоверных сведений или о подложности представленных документов ввиду их подписания неуполномоченным (неустановленным) лицом, не являющимся руководителем контрагента.</u>** В этом случае налоговый

© Все права защищены.

орган должен аргументировано, на основании выявленных фактов, доказать, что Компания действовала без должной осмотрительности при заключении и исполнении сделки. Для этого должны быть приведены фактические доказательства того, что при совершении и исполнении сделки, Компании, исходя из обычаев делового оборота, целесообразности (разумности) поведения в конкретных сферах деловой активности, бесспорно должны быть известны обстоятельства деятельности контрагента, в том числе неосуществления такой деятельности в реальности.

3.6. Неизвестность места нахождения контрагентов, непредставление ими налоговой отчетности, заявление минимальных налоговых обязательств, создание организаций незадолго до совершения хозяйственных операций, взаимозависимость участников сделок, неритмичный характер хозяйственных операций, нарушение налогового законодательства в прошлом, совершение нехарактерных для заявленного вида деятельности операций по банковским счетам, разовый характер операции, осуществление расчетов с использованием одного банка, использование посредников при осуществлении хозяйственных операций, отсутствие трудовых и материальных ресурсов и другие возможные проявления сами по себе не являются достаточными доказательствами для признания налоговой выгоды Компании необоснованной. Если налоговый орган, оперируя приведенными отдельными фактами, обосновывает фиктивность (нереальность) хозяйственной операции как таковой и не учитывает иные обстоятельства, явно свидетельствующие о том, что хозяйственная операция реально совершена, такое обоснование не является достаточным для вывода об уклонении Компании от налогообложения и не соблюдения принципа должной осмотрительности.

© Все права защищены.

3.7. Обоснованность получения налоговой выгоды Компанией не может быть поставлена в зависимость от способов привлечения капитала для осуществления экономической деятельности (использование собственных, заемных средств, эмиссия ценных бумаг, увеличение уставного капитала и т.п.) или от эффективности использования капитала. Возможность достижения того же экономического результата с меньшей налоговой выгодой, полученной Компанией путем совершения других предусмотренных или не запрещенных законом операций, не является основанием для признания налоговой выгоды необоснованной.

IV. ТЕХНОЛОГИЯ СОБЛЮДЕНИЯ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИЦИПА «ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ»

4.1. В качестве доказательств надлежащей осмотрительности Компании следует затребовать у контрагента следующие документы:

- **копия устава;**
- **копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц;**
- **копия выписки из ЕГРЮЛ не более чем месячной давности;**
- **копия свидетельства о постановке на налоговый учет;**
- **копия бухгалтерской отчетности: формы № 1 «Бухгалтерский баланс» и форма № 2 «Отчет о финансовых результатах»;**
- **копия карточки с образцами подписи руководителя, главного бухгалтера и оттиска печати;**
- **копия паспорта генерального директора компании и (или) лица, подписавшего договор (с их предварительного согласия);**
- **копия документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего договор, если данное лицо действует по доверенности;**

© Все права защищены.

- **решение участника (протокола общего собрания) о назначении Исполнительного органа налогоплательщика;**
- **получить от контрагента доказательства нахождения по юридическому адресу: копия договора аренды, действующего на текущую дату. Если юридический и фактический адреса не совпадают - желательно получить от контрагента копию письма в налоговый орган о данном факте с отметкой инспекции о принятии;**
- **если контрагентом применяются специальные режимы налогообложения (УСН, ЕНВД и пр.), получить копию подтверждающего документа (уведомление и пр.);**
- **получить от контрагента акт сверки расчетов по налогам, сборам и взносам (оригинал, либо справку от налогового органа в произвольной форме об отсутствии задолженности перед бюджетом);**
- **получить от контрагента и сохранить элементы внешней атрибутики компании: визитные карточки, буклеты, проспекты, адрес сайта и пр.);**
- **Приложить Отчет о проведении переговоров с представителями контрагента Компании (Приложение 5 Регламента).**

4.2. Полученные документы из п.4.1 настоящего Регламента оформляются в отдельную папку-дело по соответствующему контрагенту. **В разделе «Гарантии добросовестной деловой практики сторон по соблюдению принципа должной осмотрительности» договора, заключенного с контрагентом, указывается, что обязанностью контрагента** является предоставление документов по приведенному перечню. Данный перечень можно сделать как приложение к договору со ссылкой на настоящий Регламент. Также в разделе «Гарантии добросовестной деловой практики сторон по соблюдению принципа

© Все права защищены.

должной осмотрительности» указывается, что в случае изменения сведений, указанных в перечне предоставленных документов, контрагент обязан уведомить налогоплательщика в определенный сторонами срок.

4.3. В качестве сбора необходимых и достаточных доказательств своей надлежащей осмотрительности Компания проводит проверку контрагента на благонадежность, используя внутренний документ «Отчет о предварительной проверке», приведенный в Приложении 2 настоящего Регламента. Компания имеет право вводить дополнительные или удалять существующие критерии такой проверки, внося изменения в **«Отчет о предварительной проверке».** Чем больше признаков, приведенных в «**Отчете о предварительной проверке»,** одновременно присутствуют во взаимоотношениях Компании с контрагентом, тем выше риски предъявление претензий со стороны налоговых органов о несоблюдении Компанией должной осмотрительности.

4.4. Компания в Технико-экономическом обосновании обосновывает причину выбора контрагента для заключения Договора, а именно: контрагент обладает положительной деловой репутацией, необходимыми ресурсами (производственными мощностями, технологическим оборудованием, квалифицированным персоналом с соответствующим опытом) для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг). **Пример технико-экономического обоснования приведен в Приложении 4 настоящего Регламента. Информацию для технико-экономического обоснования предоставляет контрагент Компании.**

4.5. Компания, которая при самостоятельной оценке налоговых рисков в соответствии с разделом IV настоящего Регламента, установит, что налоговые риски достаточно высоки и пожелает их снизить или полностью исключить, вправе предпринять следующие меры:

© Все права защищены.

первое – не заключать договор с соответствующим контрагентом по причине наличия критериев неблагонадежности контрагента в соответствии с настоящим Регламентом;

второе – если договор заключен и финансово-хозяйственные операции проведены в бухгалтерском учете, то можно исключить сомнительные операции при расчете налоговых обязательств за соответствующий период и подать уточненную налоговую декларацию. К уточненной налоговой декларации приложить пояснительную записку, в которой указать следующее: *«при самостоятельной оценки рисков установлены факты недостаточных документальных свидетельств должной осмотрительности при выборе контрагента (контрагентов) по сделке (ряду сделок), осуществленной (осуществленных) нашей Компанией за соответствующий период. С целью исключения налоговых рисков в части возможности квалификации налоговыми органами таких операций, как соответствующих (идентичных, аналогичных по своему содержанию) способам ведения деятельности с высоким налоговым риском, произведен пересчет налоговых обязательств с учетом выявленных фактов и представлена (ы) уточненная (ые) декларация (и). Приведенные факты не носят системного характера и не связаны с умыслом получить необоснованную налоговую выгоду».*

© Все права защищены.

ПРИЛОЖЕНИЯ

Приложение 1
(пример содержания договоров с учетом настоящего Регламента)

ДОГОВОР
ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

г. _____ "__" _____ ____ г.

_____, именуем___ в дальнейшем "Заказчик", в лице _____, действующ___ на основании _____, с одной стороны, и _____, именуем__ в дальнейшем "Исполнитель", в лице _____, действующ___ на основании _____, с другой стороны, именуемые вместе "Стороны", а по отдельности "Сторона", заключили настоящий договор (далее - Договор) о нижеследующем.

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Исполнитель обязуется оказать Заказчику услуги (далее - Услуги), поименованные в Перечне оказываемых услуг, являющемся неотъемлемой частью Договора (Приложение N 1), а Заказчик обязуется оплатить эти Услуги.

1.2. Предмет настоящего Договора является деловой целью сделки.

1.3. Исполнитель *(выбрать нужное)*

- обязуется оказать Услуги лично.

- вправе привлекать к оказанию Услуг третьих лиц без предварительного получения на то согласия Заказчика.

1.4. Сроки оказания Услуг определены в Перечне оказываемых услуг (Приложение N 1).

2. ГАРАНТИИ ДОБРОСОВЕСТНОЙ ДЕЛОВОЙ ПРАКТИКИ СТОРОН ПО СОБЛЮДЕНИЮ ПРИНЦИПА ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ

2.1. Стороны Договора обязуются руководствоваться нормами Регламента соблюдения принципа должной осмотрительности (далее – Регламент), утвержденного Исполнительным органом Заказчика. Исполнитель имеет право ознакомиться с Регламентом**.**

© Все права защищены.

2.2. Исполнитель предоставляет Заказчику полную и достоверную информацию в части документов и сведений, приведенных в разделе IV Регламента.

2.3. В ходе исполнения настоящего Договора стороны обязуются своевременно извещать друг друга об обстоятельствах, способных повлиять на дальнейшее исполнение Обязательств. В случае изменения сведений, указанных в п.4.1. Регламента, Исполнитель обязан уведомить Заказчика и предоставить измененные сведения.

2.4. Заказчик проводит оценку рисков построения экономических отношений с Исполнителем на основе критериев, приведенных в Приложении 2 к Регламенту, в форме опроса представителя Исполнителя. Исполнитель обязан предоставить Заказчику полную и достоверную информацию по приведенным критериям.

2.5. Пункты 2.1.-2.4 являются существенными условиями настоящего Договора, который считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

ДОГОВОР АРЕНДЫ ДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА (ОБОРУДОВАНИЯ)

г. _____ "__" _____ ____ г.

_____, именуем___ в дальнейшем "Арендодатель", в лице _____, действующ___ на основании _____, с одной стороны, и _____, именуем__ в дальнейшем "Арендатор", в лице _____, действующ___ на основании _____, с другой стороны, именуемые вместе "Стороны", а по отдельности "Сторона", заключили настоящий договор (далее - Договор) о нижеследующем.

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Арендодатель обязуется предоставить Арендатору *(выбрать нужное)*

- во временное владение и пользование

- во временное пользование

следующее движимое имущество (далее - Оборудование) вместе со всеми его принадлежностями и необходимой для использования документацией (технический паспорт, инструкция по эксплуатации, сертификат и т.д.):

_____;

© Все права защищены.

1.2. Передаваемое в аренду Оборудование является собственностью Арендодателя.

1.3. Арендодатель гарантирует, что на момент заключения Договора Оборудование в споре или под арестом не состоит, не является предметом залога и не обременено другими правами третьих лиц.

1.4. Предмет настоящего договора (п.1.1. настоящего Договора) является деловой целью сделки.

2.ГАРАНТИИ ДОБРОСОВЕСТНОЙ ДЕЛОВОЙ ПРАКТИКИ СТОРОН ПО СОБЛЮДЕНИЮ ПРИНЦИПА ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ

2.1. Стороны Договора обязуются руководствоваться нормами Регламента соблюдения принципа должной осмотрительности (далее – Регламент), утвержденного Исполнительным органом Арендодателя. Арендатор имеет право ознакомиться с Регламентом**.**

2.2. Арендатор предоставляет Арендодателю полную и достоверную информацию в части документов и сведений, приведенных в разделе IV Регламента.

2.3. В ходе исполнения настоящего Договора стороны обязуются своевременно извещать друг друга об обстоятельствах, способных повлиять на дальнейшее исполнение Обязательств. В случае изменения сведений, указанных в п.4.1. Регламента, Арендатор обязан уведомить Арендодателя и предоставить измененные сведения.

2.4. Арендодатель проводит оценку рисков построения экономических отношений с Арендатором на основе критериев, приведенных в Приложении 2 к Регламенту, в форме опроса представителя Арендатора. Арендатор обязан предоставить Арендодателю полную и достоверную информацию по приведенным критериям.

2.5. Пункты 2.1.-2.4 являются существенными условиями настоящего Договора, который считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

© Все права защищены.

ДОГОВОР ПОДРЯДА

г. _____ "__" _____ ____ г.

_____, именуем___ в дальнейшем "Заказчик", в лице _____, действующ___ на основании _____, с одной стороны, и _____, именуем__ в дальнейшем "Подрядчик", в лице _____, действующ___ на основании _____, с другой стороны, именуемые вместе "Стороны", а по отдельности "Сторона", заключили настоящий договор (далее - Договор) о нижеследующем.

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Подрядчик обязуется по заданию Заказчика _____ *(указывается наименование работ, например: изготовить или переработать (обработать) определенную вещь, осуществить демонтаж оборудования и т.д. При наличии нескольких видов работ их перечень может быть указан в приложении к Договору)* (далее - Работы) и сдать результат Работ Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат Работ и оплатить его.

1.2. Дата начала выполнения Работ "___" _____ _____ г., дата окончания выполнения Работ "___" _____ _____ г.

1.3. Предмет настоящего Договора (п.1.1 настоящего Договора) является деловой целью сделки.

2.ГАРАНТИИ ДОБРОСОВЕСТНОЙ ДЕЛОВОЙ ПРАКТИКИ СТОРОН ПО СОБЛЮДЕНИЮ ПРИНЦИПА ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ

2.1. Стороны Договора обязуются руководствоваться нормами Регламента соблюдения принципа должной осмотрительности (далее – Регламент), утвержденного Исполнительным органом Заказчика. Подрядчик имеет право ознакомиться с Регламентом.

2.2. Подрядчик предоставляет Заказчику полную и достоверную информацию в части документов и сведений, приведенных в разделе IV Регламента.

2.3. В ходе исполнения настоящего Договора стороны обязуются своевременно извещать друг друга об обстоятельствах, способных повлиять на дальнейшее исполнение Обязательств. В случае изменения

© Все права защищены.

сведений, указанных в п.4.1. Регламента, Подрядчик обязан уведомить Заказчика и предоставить измененные сведения.

2.4. Заказчик проводит оценку рисков построения экономических отношений с Подрядчиком на основе критериев, приведенных в Приложении 2 к Регламенту, в форме опроса представителя Подрядчика. Подрядчик обязан предоставить Заказчику полную и достоверную информацию по приведенным критериям.

2.5. Пункты 2.1.-2.4 являются существенными условиями настоящего Договора, который считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

© Все права защищены.

Приложение 2

Отчет о предварительной проверке

№ п/п	Показатель	Результат и пояснения
1	2	3
1	Нет личных контактов руководства (уполномоченных должностных лиц) компании-поставщика и руководства (уполномоченных должностных лиц) налогоплательщика-покупателя при обсуждении условий поставок, а также при подписании договоров.	Если была встреча на территории контрагента, то следует составить Отчет о проведении переговоров согласно Приложению 5 настоящего Регламента.
1.1.	Включен ли Генеральный директор контрагента Компании в список дисквалифицированных лиц. Сведения о дисквалификации руководителя можно получить по запросу в информационных центрах МВД, ГУВД, УВД субъектов РФ. Кроме этого, в региональных налоговых органах также ведут списки этих лиц. Если же на работу руководителем принято дисквалифицированное лицо, которому судом запрещено занимать руководящий пост, то организация может быть за это привлечена к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.23 КоАП РФ и оштрафована.	Дисквалификация - это вид административного наказания, заключающийся в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом. Максимальный срок дисквалификации директора за представление при регистрации заведомо ложных сведений согласно ч. 4 ст. 14.25 КоАП РФ составляет три года.
2	Нет документального подтверждения полномочий руководителя компании-контрагента, копии документа, удостоверяющего его личность.	
3	Нет информации о фактическом местонахождении контрагента, а также о местонахождении складских и/или производственных и/или торговых площадей.	
4	Нет информации о местонахождении контрагента налогоплательщика в строении,	Можно проверить по электронной карте города.

© Все права защищены.

	адрес которого указан в качестве местонахождения в ЕГРЮЛ.	
5	Нет информации о способе получения сведений о контрагенте (реклама в СМИ, рекомендации партнеров или других лиц, сайт контрагента и т.п.).	
6	Нет информации о государственной регистрации контрагента в ЕГРЮЛ (общий доступ, официальный сайт ФНС России www.nalog.ru).	Проверка проводится на сайте www.nalog.ru в разделе «Электронные услуги» подраздел «Проверь себя и контрагента». О результатах проверки контрагента по приведенному сайту составляется служебная записка в произвольной форме лицом, которое проводило такую проверку.
7	В договорах присутствуют условия, отличающиеся от существующих правил (обычаев) делового оборота (например, длительные отсрочки платежа, поставка крупных партий товаров без предоплаты или гарантии оплаты, несопоставимые с последствиями нарушения сторонами договоров штрафными санкциями, расчеты через третьих лиц, расчеты векселями и т.п.).	
8	Отсутствуют очевидные свидетельства, подтверждающие материально-техническую базу контрагента для поставки товаров, (материалов), выполнения работ, оказания услуг. Например, нет копий документов, подтверждающих наличие у контрагента производственных мощностей, необходимых лицензий, квалифицированных кадров, имущества и т.п. Не возможности реального выполнения контрагентом условий договора, а также наличие обоснованных сомнений в возможности реального выполнения	Компании следует составить краткое технико-экономическое обоснование выбора контрагента по форме, приведенной в Приложении 4 к настоящему Регламенту.

© Все права защищены.

	контрагентом условий договора с учетом времени, необходимого на доставку или производство товара, выполнение работ или оказание услуг;	
9	Отсутствуют реальные действия налогоплательщика (или его контрагента) по погашению (взысканию) задолженности. Рост кредиторской задолженности Компании на фоне продолжения поставки в ее адрес контрагентом крупных партий товаров или существенных объемов работ (услуг).	
10	Выпуск, покупка/продажа контрагентами векселей, ликвидность которых не очевидна или не исследована, а также выдача/получение займов без обеспечения. Негативность данного признака усугубляет отсутствие условий о процентах по долговым обязательствам любого вида, а также сроки погашения указанных долговых обязательств больше трех лет.	
11	Контрагент налогоплательщика, имеющий вышеуказанные признаки (п.1-10), выступает в роли посредника.	

Приложение 3

Выдержка из учетной политики организации:
«первичные бухгалтерские документы, которыми оформляются хозяйственные отношения с контрагентами Организации, принимается к бухгалтерскому учету при условии соответствия данных документов Федеральному закону «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 года № 129-ФЗ (с учетом изменений и дополнений) и проведения контрольных процедур в отношении контрагента Организации в рамках Регламента соблюдения принципа «должной осмотрительности».

© Все права защищены.

Приложение 4

Технико-экономическое обоснование выбора Компанией ООО «Сириус» (*название Компании, которая заключает договор с контрагентом)* своего контрагента *(наименование Компании, с которой заключается договор)* для заключения договора *(наименование, дата и номер проекта договора)*

Настоящее технико-экономическое обоснование составлено в целях обоснования выбора Компанией своего контрагента ***(далее – указать наименование контрагента)*** для заключения договора № от _____на ***(далее следует прописать предмет договора, например, на поставку (покупку) товаров, работ, услуг и пр.).***

Выбор Компанией контрагента ***(далее – указать наименование контрагента)*** обоснован положительной деловой репутацией контрагента, которая подтверждена следующим: *(приводим ссылки на рекомендации от других организаций, контактирующих с нашим контрагентом, публикации в СМИ, похвальные грамоты, сертификаты и другие знаки отличия Контрагента. Можно привести данные об отсутствии дебиторской задолженности в учете Компании по данному контрагенту.*
Конкретный объем и содержание предоставляемой информацией определяется по усмотрению Компании и по согласованию с Контрагентом).

_____(*наименование контрагента Компании*) обладает необходимыми ресурсами и квалифицированным персоналом для исполнения предмета договора - *(далее приводим предмет договора).*

_____ (наименование контрагента Компании) обладает признаками платежеспособности, финансовой устойчивости, достаточности собственного оборотного капитала, что подтверждается проведенным Компанией экспресс-анализом данных бухгалтерской отчетности _____*(наименование контрагента).*

Экспресс-анализ финансового состояния_____*(наименование контрагента Компании)*

Показатели и формула расчета	**На 31 .12. ____ года**	**На 31 .12. ____ года**	**На 31.12. ____ года**
1	**2**	**3**	**4**
Собственный оборотный капитал (СОК) = (стр.1300 - стр.1100) ф. № 1»Баланс. Рост показателя является положительной тенденцией.			
Соотношение собственного оборотного капитала (СОК) и краткосрочных обязательств = СОК/стр.1500 ф. № 1 «Баланс».			

© Все права защищены.

Приемлемое значение >=1,т.е. собственный оборотный капитал перекрывает краткосрочное обязательства Компании			
Коэффициент финансовой независимости (КФН) = (стр.1300 – стр.1100) ф. № 1 «Баланс»)/(стр.1700 ф. № 1 «Баланс». Характеризует удельный вес собственных оборотных средств в общей сумме пассивов. Нормальное значение >=0,5			
Рентабельность проданных товаров по видам экономической деятельности = стр.2200 (прибыль от продаж) ф. № 2 «Отчет о финансовых результатах» /Стр.2120 (себестоимость продаж) ф. № 2 «Отчет о финансовых результатах»х100%. **Рост показателя – положительная тенденция.** В случае если сальдированный финансовый результат (прибыль минус убыток) от продаж отрицательный - имеет место убыточность. Конкретные проценты рентабельности по видам экономической деятельности в разрезе отдельных отраслей за 2006-2010 гг. приведены в Приложении № 4 Приказа ФНС РФ от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@ (ред. от 08.04.2011) «Об утверждении Концепции системы планирования выездных налоговых проверок». Отклонение (в сторону уменьшения) рассчитанного показателя рентабельности по контрагенту Компании от среднеотраслевого показателя рентабельности по аналогичному виду деятельности на 10% и более может явиться основанием для проведения налоговой проверки в отношении Контрагента компании. **<u>В этом отношении риск взаимоотношения с таким Контрагентом повышается.</u>**			
Рентабельность активов = стр. 2300			

© Все права защищены.

«Прибыль (убыток) до налогообложения ф. № 2 «Отчет финансовых результатах»/стр.1600 ф. № 1 «Баланс». **Рост показателя – положительная тенденция.** В случае если сальдированный финансовый результат (прибыль минус убыток) отрицательный - имеет место убыточность. Конкретные проценты рентабельности по видам экономической деятельности в разрезе отдельных отраслей за 2006-2010 гг. приведены в Приложении № 4 Приказа ФНС РФ от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@ (ред. от 08.04.2011) «Об утверждении Концепции системы планирования выездных налоговых проверок». Отклонение (в сторону уменьшения) рассчитанного показателя рентабельности по контрагенту Компании от среднеотраслевого показателя рентабельности по аналогичному виду деятельности на 10% и более может явиться основанием для проведения налоговой проверки в отношении Контрагента компании. **<u>В этом отношении риск взаимоотношения с таким Контрагентом повышается.</u>**			
Рентабельность продаж = **Стр.2200 (прибыль от продаж) ф. № 2 «Отчет о финансовых результатах» /Стр.2110 (выручка) ф. № 2 «Отчет финансовых результатах»х100%.** Рост показателя – положительная тенденция			
Общая рентабельность = стр.2300 (прибыль до налогообложения) ф. № 2 «Отчет о финансовых результатах»/ Стр.2110 (выручка) ф. № 2 «Отчет о финансовых результатах»х100%. Рост показателя – положительная тенденция			

© Все права защищены.

Приложение 5

Пример отчета о проведении переговоров

ОПФ и наименование компании «_____»
ИНН 7701029814, КПП 770101001
127253, г. Москва, ул. Псковская, д. 18

Отчет о проведении переговоров
с представителями (ОПФ и наименование компании)

Место и дата составления

Представитель ООО «Компания»: ФИО и должность

Представитель контрагента: коммерческий директор ООО «Партнер» Иванов Николай Петрович
Цель встречи: заключение контракта о поставке кухонной бытовой техники на постоянной основе
Присутствовал ли на встрече генеральный директор контрагента?
Да | √ | Нет
Предъявленные документы: | √ | паспорт | √ | доверенность
Место встречи: офис контрагента по адресу г. Москва, Каширское шоссе, д. 18.
Если встреча проходила в офисе контрагента, то заполняется раздел, который подтвердит, что встреча действительно была. (Если переговоры проходили на нейтральной территории, то ее описывать не имеет смысла, так как эта информация никак не свидетельствует о благонадежности контрагента).
Этажность здания: 5
Офис контрагента находится на: 2-м этаже
Субъективная оценка офиса: много мебели и оргтехники, наименования отделов на дверях кабинетов, хороший ремонт, присутствие персонала, переговоры проводились в кабинете коммерческого директора и пр.
Контакты контрагента: тел. 8-495-222-22-22, моб. тел. коммерческого директора 8-916-333-33-33, www.kontragent.ru
Результат встречи: пришли к соглашению по поводу цены и количества товаров, необходимо обсудить порядок оплаты и срок поставки. Переговоры перенесены на следующую неделю. (Если такая встреча происходила во время командировки работника, то эта часть документа может дублировать раздел унифицированной формы № Т-10а «Служебное задание для направления в командировку и отчет о его выполнении» (утв. постановлением Госкомстата России от 05.01.04 № 1)).
Приложения к отчету: визитка коммерческого директора, прайс-лист ООО «Контрагент», протокол переговоров, рекламные буклеты и пр.

Отчет составил:
коммерческий директор
ООО «Компания» _____***Колосов***_____Колосов О. Д.

© Все права защищены.

ПРИЛОЖЕНИЕ 6

Перед заключением какого-либо договора со своим контрагентом Компания должна ответить на три вопроса, что должно быть зафиксировано в письменной форме и приложено к Договору, а именно:

Первое – зачем нужен данный договор в данный период времени (в чем состоит деловая цель сделки);

Второе – почему договор заключается именно с данным контрагентом (какие меры предосторожности приняты – меры должной осмотрительности);

Третье – почему цена договора должна быть именно такой, какой она определена (обоснованность цены сделки).

Источник: Медведев А.Н. Деловая цель и достигнутый результат: проблемы соотношения// «Коммерсант № 89 (4144) от 21.05.2009 г.

© Все права защищены.

НОРМАТИВНАЯ БАЗА С КОММЕНТАРИЯМИ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ). Провозглашает свободу экономической деятельности (ч.1 ст.8). Осуществление прав и свобод одним лицом не должно нарушать права и свободы других лиц (ч.3 ст.17). Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускается (ч.1 ст.24);

2. «Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 19.07.2011). Налоговый кодекс не предоставляет налогоплательщику право истребовать у контрагентов указанную информацию для целей налогообложения и не обязывает отвечать на подобные запросы других равноправных субъектов налоговых правоотношений.

3. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.04.2011). Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе (ст.1 ГК РФ). Стороны свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора (п.2 ст.1 ГК РФ). Статья 2 ГК РФ определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли (п.1). Таким образом, налогоплательщики, вступая в легальные гражданско-правовые отношения (заключая сделки), не обязаны учитывать риски третьих лиц, включая

© Все права защищены.

государство. Коммерческая организация (статья 50 ГК РФ) вправе заключать и исполнять любые не запрещенные законом сделки (ст.1, 421 и 422 ГК РФ). Согласно ГК РФ, налогоплательщик свободно (т.е. без предварительного либо последующего согласования с кем-либо), на собственный предпринимательский риск реализует свое право. Ограничителями этой свободы является только непротиворечие закону (ст.1 и 422 ГК РФ) и недопустимость злоупотребления гражданскими правами (ст. 10 ГК РФ). Чье-либо требование обосновать и доказать целесообразность своего свободного выбора является незаконным ограничением гражданских прав. В части заключения сделок Гражданский кодекс выступает за упрощение их заключения. Договор может быть подписан сторонами не в присутствии друг друга. Допускается обмен подписанными документами при помощи почтовой, телефонной, электронной связи (п.3 ст. 434 ГК РФ). Если договор от имени Компании подписан неуполномоченным лицом, но в будущем компания одобряет сделку, то договор считается заключенным от лица компании (п.1 ст.183 ГК РФ).

4. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 07.02.2011);

5. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 21.07.2011);

6. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 N 63-ФЗ (в ред. от 21.07.2011). Статья 183 УК РФ – незаконный сбор какой-либо иной (помимо информации, не составляющей коммерческую тайну и прописанной в статье 5 ФЗ № 98-ФЗ «О коммерческой тайне») информации, составляющей коммерческую и налоговую тайну, является преступлением. Данный момент следует учесть Компании при затребовании у своих контрагентов какой-либо информации. Также

© Все права защищены.

данный аргумент может быть использован в спорах с контролирующими органами при попытках последних обязать Компанию получать от своих контрагентов какую-либо информацию.

7. Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации» от 20.02.1995 г. № 24-ФЗ (не допускается сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни, а равно информации, нарушающей личную тайну, семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений физического лица без его согласия, кроме как на основании судебного решения – п.1 ст.11 ФЗ № 24-ФЗ);

8. Федеральный закон от 21.11.1996 N 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» (ред. от 28.09.2010);

9. Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (в редакции от 11.07.2011 г.). В статье 5 ФЗ № 98-ФЗ приведены сведения, которые не составляют коммерческую тайну и могут быть затребованы Компанией у своего Контрагента;

10. Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (получить персональные данные физического лица – представителя юридического лица можно только с его добровольного согласия – ст.6 ФЗ № 152-ФЗ. Ответственность за нарушение данной нормы предусмотрена ст.13.11. КоАП РФ);

11. Приказ Минфина РФ от 02.07.2010 N 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 02.08.2010 N 18023);

12. ПБУ 1/2008 «Учетная политика организации» (утв. приказом Минфина РФ от 6 октября 2008 года № 106н в ред. от 8.11.2010);

© Все права защищены.

13. Приказ ФНС РФ от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@ «Об утверждении Концепции системы планирования выездных налоговых проверок» (в ред. от 8 апреля 2011 года);

14. Письмо Минфина России от 10.04.2009 года № 03-02-07/1-177 (в письме рекомендовано использовать официальные источники информации при запросе документов, проверять контрагента в ЕГРЮЛ, запрашивать у контрагента копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе);

15. Письмо ФНС РФ от 24.05.2011 N СА-4-9/8250 «О доказывании необоснованной налоговой выгоды» (приведен порядок доказывания налоговыми органами необоснованной налоговой выгоды. Также в письме приводится порядок доказывания, который, по мнению, ФНС России не является правильным и который не должен применяться нижестоящими налоговыми органами);

16. Письмо Минфина РФ от 13.12.2011 № 03-02-07/1-430 (прописана система мер по соблюдению компанией принципа должной осмотрительности);

17. Письмо ФНС РФ от 11.02.2010 № 3-7-07/84 (об отказе в возмещении НДС, в случае если в ходе проведения мероприятий налогового контроля доказано отсутствие должной осмотрительности и осторожности налогоплательщика в связях с контрагентами и доказан факт представления в налоговые органы документов, содержащих недостоверные сведения);

Судебная практика

18. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.05.2003 г. № 9-П (налогоплательщик не обязан выбирать способ хозяйствования, обеспечивающий максимальные налоговые платежи);

© Все права защищены.

19. Определение Конституционного Суда РФ от 25.07.2001 г. № 138-О (не на налогоплательщиков, а на налоговые органы возложена обязанность контролировать исполнение налоговых обязательств в установленном порядке);

20. Постановления Президиума ВАС РФ от 09.03.2010 г. № 15574/09 и от 20.04.2010 г. № 18162/09 (бремя доказывания осведомленности налогоплательщик а и неправомерности поведения его контрагента лежит не на налогоплательщике, а на налоговом органе);

21. Определение ВАС РФ от 20.08.2007 г. № 10091/07 и от 13.02.2009 г. № ВАС-16068/08 (суд не усматривает порока в документах, даже если счета-фактуры заверены факсимильными отпечатками подписи (клише));

22. Постановление Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды»;

23. Постановление Президиума ВАС РФ от 09.03.2010 N 15574/09 по делу N А79-6542/2008; Постановление Президиума ВАС РФ от 20.04.2010 N 18162/09 по делу N А11-1066/2009; Постановление Президиума ВАС РФ от 08.06.2010 N 17684/09 по делу N А40-31808/09-141-117; Постановление Президиума ВАС РФ от 25.05.2010 N 15658/09 по делу N А60-13159/2008-С8 (**выводы из постановлений: первое** – налогоплательщик не может нести ответственность за документы, составляемые без его участия (счета-фактуры), если не установлены обстоятельства, свидетельствующие о том, что он знал (либо должен был знать) о предоставлении продавцом недостоверных либо противоречивых сведений; **второе –** вывод о недостоверности документов, подписанных не лицами, значащимися в учредительных документах поставщиков в качестве руководителей этих обществ, не может самостоятельно, в отсутствие иных фактов и

© Все права защищены.

обстоятельств, рассматриваться как основание для признания налоговой выгоде необоснованной);

24. Постановление ФАС Московской области от 9.03.2004 г. № КГ-А40/945-04; Постановление ФАС Поволжского округа от 2.08.2001 г. № А65-12759/2000-СГ-1-13 (суд не усматривает порока в документах, даже если договор не скреплен печатями);

Периодические печатные издания

25. Бушуева И. Как ваши коллеги проявляют должную осмотрительность при выборе контрагентов//Практическое налоговое планирование № 6, июнь 2010 г. с.16-27;

26. Зеленов С. Отчет, который докажет, что контрагент действительно существовал и работал//Практическое налоговое планирование № 5, 2010 г. с.56 или сайт www.nalogplan.ru;

27. Рымкевич А.В. Наша сделка – реальна. Как доказать реальность сделки при проверке и в суде: нетипичные способы// Журнал «Главная книга» № 17, сентябрь 2011 г. с.32-34.

28. Сасов К. Пределы разумной предусмотрительности//Журнал «Юрист предприятия в вопросах и ответах», июль, 2010 г. № 1, с.30-34.

29. Штукмастер И. За однодневку не в ответе//Журнал «Юрист предприятия в вопросах и ответах», август, 2010 г. № 2, с36-40.

Справочно-информационные системы, сайты официальных органов

30. Консультант Плюс.

31. www.nalog.ru