

*Заполнили декларацию?
Ждите допроса!*

Каждый налогоплательщик имеет «право» на уголовное дело!



Налоговый спор или преступление?

СОДЕРЖАНИЕ

Часть 1. Уклонение от уплаты налогов

Объективная сторона

Субъективная сторона. Вина

Мотив и цель как доказательства психического отношения лица к совершаемому действию

Принцип правовой определенности: можно ли доказать вину в условиях отсутствия норм, которые имеют качество закона?

Альтернативная квалификация

Часть 2. Уголовное производство

Основания внесения ведомостей в Единый реестр досудебных расследований

Уведомление лицу о подозрении

Составление обвинительного акта

Судебное рассмотрение

Освобождение от уголовной ответственности по ч. 4 ст. 212 УК

Статистика и открытые вопросы

Цель проекта

Использованные источники

Статья 212. Уклонение от уплаты налогов, сборов (обязательных платежей)

1. Умышленное уклонение от уплаты налогов, сборов (обязательных платежей), которые входят в систему налогообложения, введенных в установленном законом порядке, совершенное должностным лицом предприятия, учреждения, организации, независимо от формы собственности, либо лицом, которое занимается предпринимательской деятельностью без создания юридического лица или любым другим лицом, которое обязано их уплачивать, если эти действия привели к фактическому непоступлению в бюджеты или государственные целевые фонды средств в значительных размерах, -

наказывается штрафом от одной тысячи до двух тысяч необлагаемых налогом минимумов доходов граждан либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до трех лет.

2. Те же действия, совершенные по предварительному сговору группой лиц, либо если они привели к фактическому непоступлению в бюджеты или государственные целевые фонды средств в больших размерах, -

наказываются штрафом от двух тысяч до трех тысяч необлагаемых налогом минимумов доходов граждан с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до трех лет.

3. Действия, предусмотренные частью первой или второй этой статьи, совершенные лицом, ранее судимым за уклонение от уплаты налогов, сборов (обязательных платежей), или если они привели к фактическому непоступлению в бюджеты или государственные целевые фонды средств в особо крупных размерах, -

наказываются штрафом от пятнадцати тысяч до двадцати пяти тысяч необлагаемых налогом минимумов доходов граждан с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до трех лет с конфискацией имущества.

4. Лицо, совершившее действия, предусмотренные частью первой, второй, либо действия, предусмотренные частью третьей (если они привели к фактическому непоступлению в бюджеты или государственные целевые фонды средств в особо крупных размерах) этой статьи, освобождается от уголовной ответственности, если оно до привлечения к уголовной ответственности оплатило налоги, сборы (обязательные платежи), а также возместило убыток, причиненный государству их несвоевременной уплатой (финансовые санкции, пеня).

Примечание. Под значительным размером средств следует понимать суммы налогов, сборов и других обязательных платежей, которые в тысячу и более раз превышают установленный законодательством необлагаемый налогом минимум доходов граждан, под большим размером средств следует понимать суммы налогов, сборов и других обязательных платежей, которые в три тысячи и более раз превышают установленный законодательством необлагаемый налогом минимум доходов граждан, под особо крупным размером средств следует понимать суммы налогов, сборов, других обязательных платежей, которые в пять тысяч и более раз превышают установленный законодательством необлагаемый налогом минимум доходов граждан.

(редакция Уголовного кодекса Украины по состоянию на 1 сентября 2013 года. Далее в тексте издания нормы Уголовного и Уголовного процессуального кодексов Украины указываются по состоянию на 1 сентября 2013 года.)

Размер доначисленных налоговых обязательств для целей квалификации по частям ст. 212 Уголовного кодекса Украины (далее по тексту - «УК»)

Часть статьи	2010 год	2011 год	2012 год	2013 год
Размер НМДГ* для целей квалификации преступлений, ГРН.**	434,5	470,5	536,5	573,5
Квалификация по ч. 1 ст. 212 УК (1000 НМДГ)	434 500	470 500	536 500	573 500
Квалификация по ч. 2 ст. 212 УК (3000 НМДГ)	1 303 500	1 411 500	1 609 500	1 720 500
Квалификация по ч. 3 ст. 212 УК (5000 НМДГ)	2 172 500	2 352 500	2 682 500	2 867 500

*НМДГ – тут и далее по тексту – необлагаемый минимум доходов граждан

**Для целей квалификации штрафные санкции не учитываются

Возможные санкции по ст. 212 УК и сроки давности привлечения к ответственности

Часть статьи	Основное наказание	Обязательное дополнительное наказание	Сроки давности привлечения к уголовной ответственности
ч. 1 ст. 212 УК	Штраф в размере от 17 000 до 34 000 гривен или лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком от двух до трех лет	X	2 года со дня совершения преступления
ч. 2 ст. 212 УК	Штраф в размере от 34 000 до 51 000 гривен	лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до 3х лет	2 года со дня совершения преступления
ч. 3 ст. 212 УК	Штраф в размере от 255 000 до 425 000 гривен	лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до 3х лет и конфискация имущества	10 лет со дня совершения преступления

Часть I

Уклонение от уплаты налогов

Объективная сторона

В чем состоит уклонение от уплаты налогов? Какие именно действия составляют уклонение от уплаты налогов?

Уклонение – процесс, направленный на невыполнение обязательств¹. Поэтому под уклонением от уплаты следует понимать невыполнение предусмотренных Налоговым кодексом Украины обязательств налогоплательщика, если следствием такого невыполнения стало фактическое непоступление средств в бюджет. Способы уклонения (невыполнения обязательств) в диспозиции статьи 212 УК не указаны.

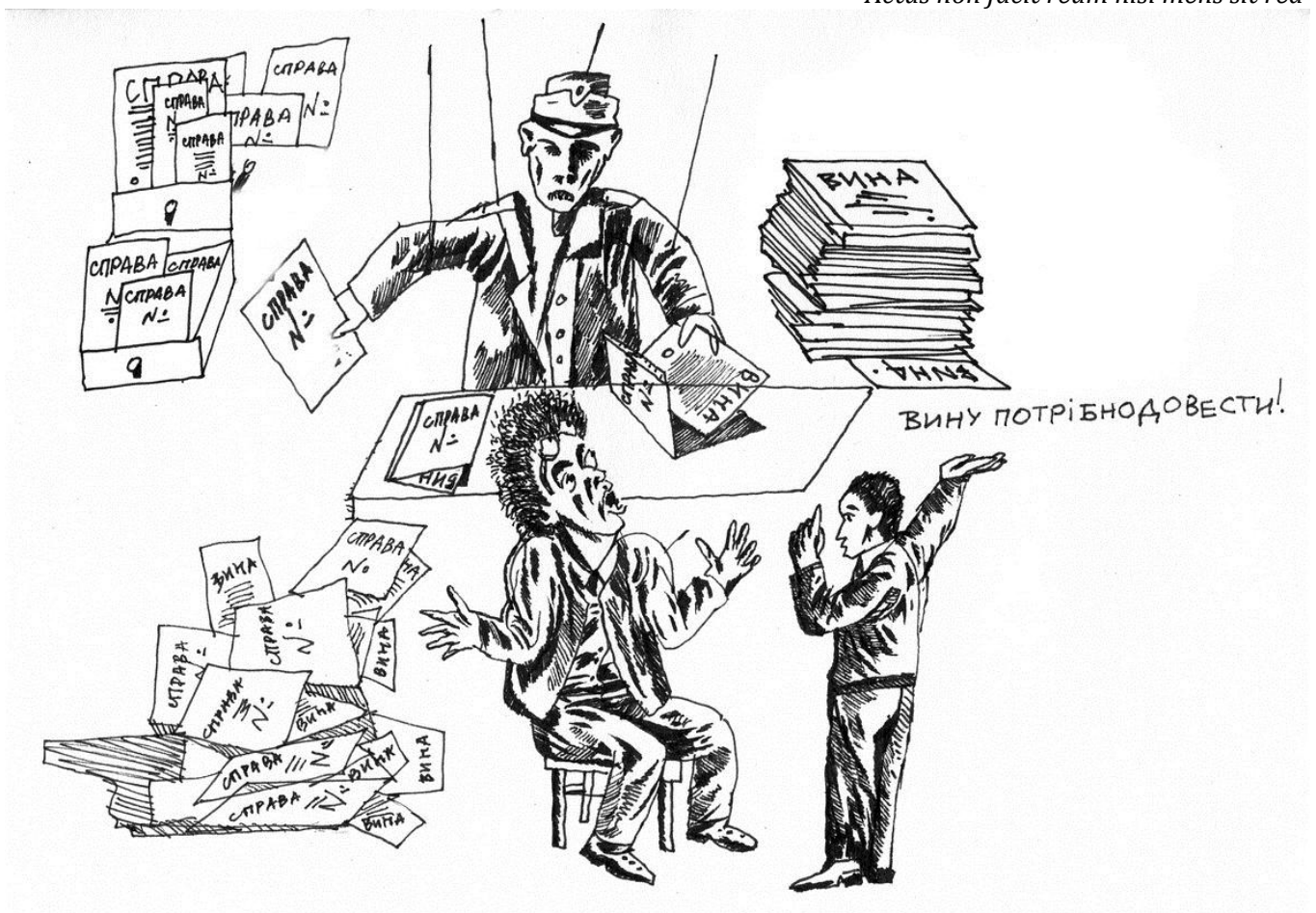
Что можно считать моментом совершения действия? Заполнение декларации или неуплата согласованных налоговых обязательств? Когда происходит фактическое непоступление средств в бюджет?

Подробнее в полной версии издания.

Субъективная сторона

Вина

“Actus non facit reum nisi mens sit rea”



«Деяние не наказывается, если нет вины»

Статья 23 УК. Вина:

«Виной является психическое отношение лица к совершаемому действию или бездействию, предусмотренному этим Кодексом, а также к его последствиям, выраженное в форме умысла или неосторожности».

Статья 24 УК. Умысел и его виды:

« <...> 2. Прямым является умысел, если лицо осознавало социально опасный характер своего **деяния** (действия или бездействия), предусматривало его социально опасные последствия и желало их наступления.<...>».

Доказывание вины

« <...> О наличии умысла на уклонение от уплаты налогов, сборов, других обязательных платежей могут свидетельствовать, например:

- отсутствие **налогового** учета или ведение его с нарушением установленного порядка;
- перекручивания в учетной или отчетной документации;
- неоприходование наличных средств, полученных за выполнение работ или предоставление услуг;

<...>

- завышение фактических затрат, которые включаются в себестоимость реализованной продукции, и так далее»².

Действительно ли указанные обстоятельства могут свидетельствовать о наличии умысла? Бесспорно да, но **только могут**. Наличие указанных обстоятельств **является необходимым, но не достаточным** условием наличия умысла.

Какие доказательства могут доказывать психическое отношение лица к совершаемому действию, которое составляет объективную сторону уклонения от уплаты налогов? (...)

Подробнее в полной версии издания.

Мотив и цель как доказательства психического отношения лица к совершаемому действию

ВСУ указывает, что мотив для квалификации значения не имеет, но суд должен установить, что лицо имело намерение не уплачивать налоги³. Каким образом суд будет устанавливать намерение, ВСУ не уточняет.

Можно ли без установления мотива и цели доказать умысел на уклонение от уплаты налогов?

Стандартная фраза из процессуальных документов органов досудебного следствия и суда касательно доказывания мотива и цели:

«из корыстных мотивов с целью уклонения от уплаты налогов».

Насколько такая фраза действительно доказывает умысел?

Какими могут быть цель и мотив в действиях главного бухгалтера или директора при таких условиях?

Подробнее в полной версии издания.

Принцип правовой определенности: можно ли доказать вину в условиях отсутствия норм, которые имеют качество закона?

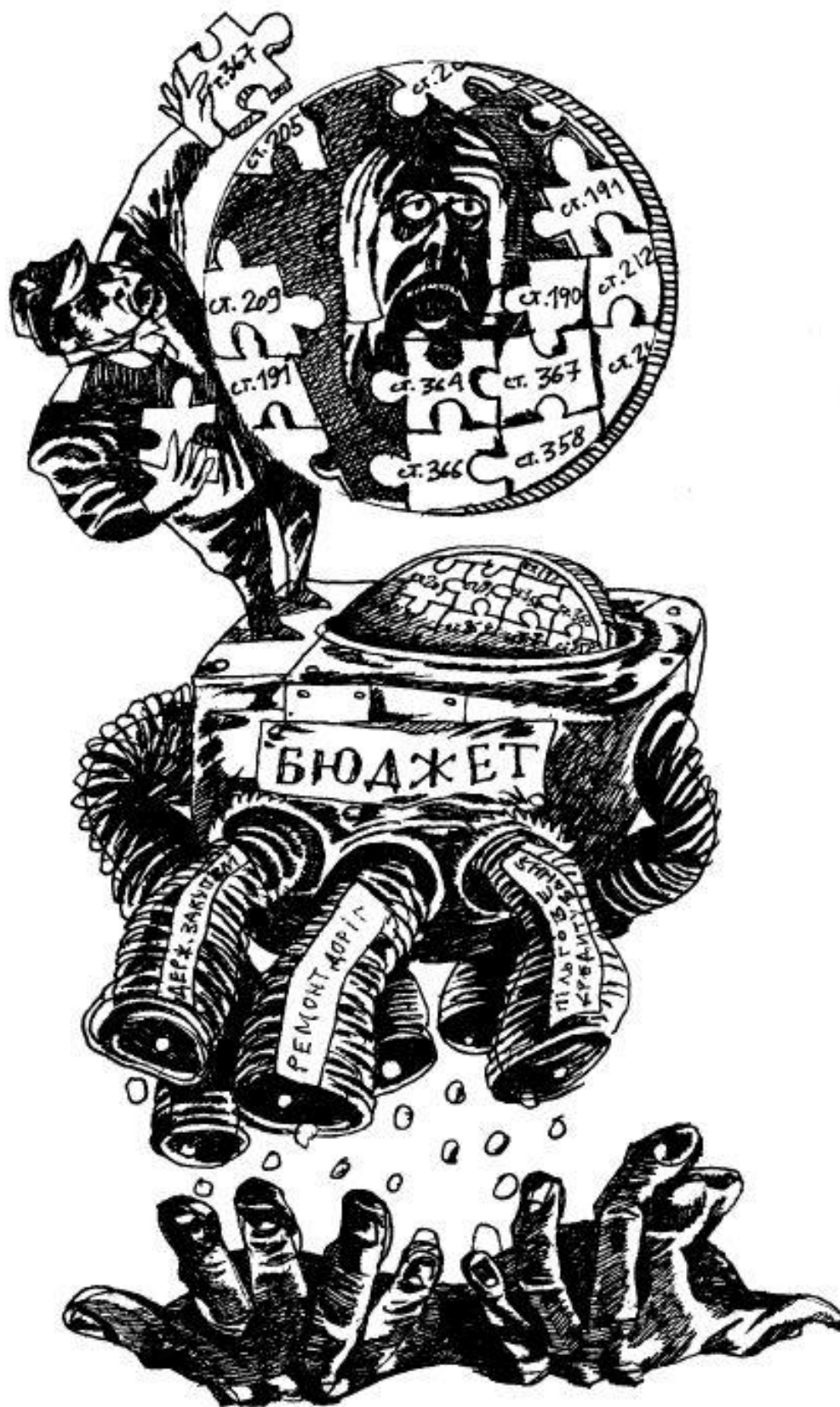


«Если каждый человек должен подчиняться праву, приспособливать свое поведение к его требованиям, то, очевидно, что первым условием упорядоченной общественной жизни выступает определенность таких требований»⁴

Единые «правомерные ожидания» лица в Украине – возникновение спора с налоговым органом. (...)

Принцип правовой определенности – основополагающая составляющая принципа верховенства права. Включает в себя, среди прочего, следующие требования: 1) качество закона; 2) соблюдение правомерных ожиданий лица; 3) отсутствие внесения неожиданных изменений в законодательство.

Подробнее в полной версии издания.

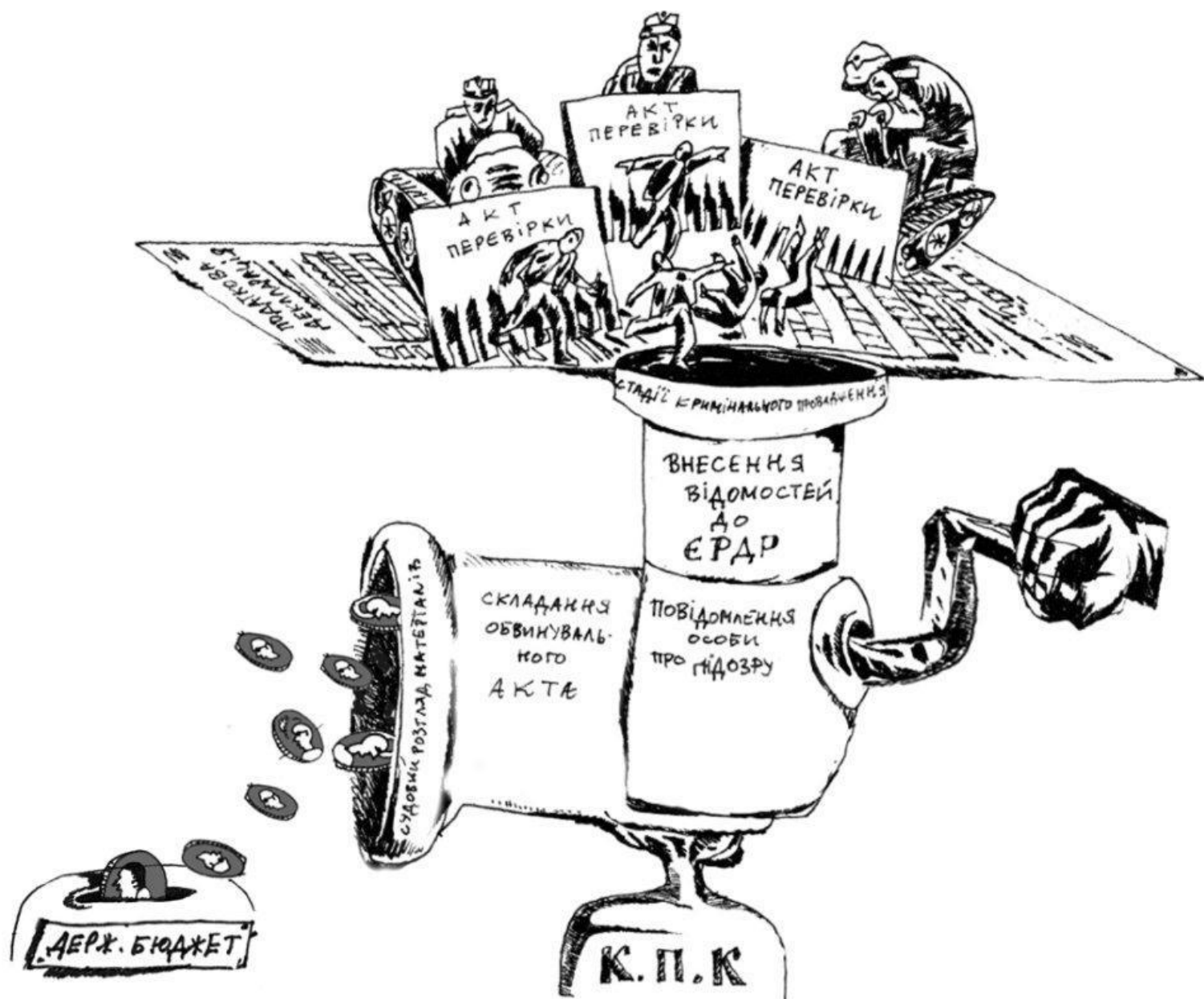


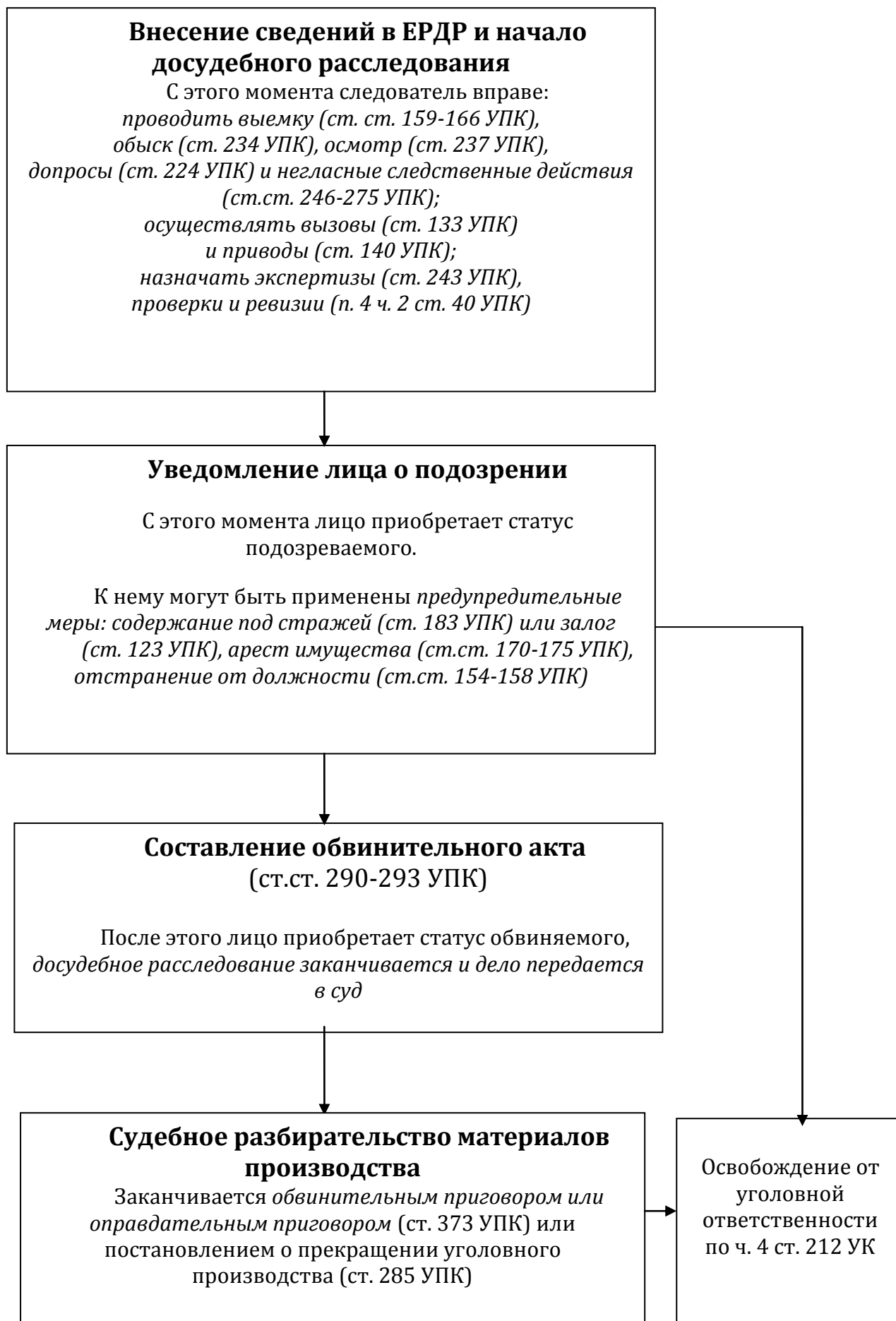
Вместе со статьей 212 УК на практике встречаются случаи альтернативной квалификации спорных вопросов в налоговой сфере. (...)

Подробнее в полной версии издания.

Часть II

Уголовное производство





Поводы и основания для внесения сведений в Единый реестр досудебных расследований

Соответственно **статье 214 УПК** любое уголовное производство начинается с момента внесения ведомостей в Единый реестр досудебных расследований (*ЕРДР*).

Момент внесения сведений в ЕРДР является моментом, с которого начинается предварительное расследование, и следователь получает право на осуществление следственных действий.

Согласно статистическим данным относительно уголовных производств по статье 212 УК, размещенных в виде отчетов на официальном сайте Генеральной прокуратуры Украины⁵ относительно разных периодов 2013 года следует, что в среднем в месяц регистрируется около **277** уголовных производств по статье 212 УК.

Неодинаковый подход к внесению сведений в ЕРДР в зависимости от статуса правонарушителя

При нарушении должностными лицами налоговых органов прав налогоплательщиков, работники органов внутренних дел и прокуратуры **не регистрируют в ЕРДР** обоснованные заявления о совершении должностными лицами налоговых органов преступлений, несмотря на императивную норму статьи 214 УПК.

В то же время уголовные производства против налогоплательщиков регистрируются по любому поводу!

Подробнее в полной версии издания.

Сбор доказательств органами досудебного следствия

Статья 93 УПК Украины является общей нормой, которая устанавливает общий перечень способов, при помощи которых сторона обвинения совершает сбор доказательств. Каждому из таких доказательств соответствует установленная УПК процедура.

Хотя на практике следователи используют «упрощенную» процедуру сбора доказательств: направление требования в порядке статьи 93 УПК или письма с просьбой предоставить документы со ссылкой на указанную статью.

Если документы не были предоставлены на запрос со ссылкой на статью 93 УПК, то сторона обвинения может собирать доказательства путем:

- совершения выемки (изъятия) документов, вещей во время временного доступа к вещам и документам на основании постановления о временном доступе;
- совершения обыска и временного изъятия имущества;
- ареста имущества.

Подробнее в полной версии издания.

Уведомление лица о подозрении

Уведомление о подозрении совершается в случаях (статья 276 УПК):

1. задержания лица на месте совершения уголовного правонарушения или непосредственно после его совершения;
2. избрания для лица одной из предусмотренных УПК предупредительных мер;
3. наличия достаточных доказательств для подозрения лица в совершении уголовного правонарушения.

Уведомление о подозрении вручается в день его составления следователем или прокурором (статья 278 УПК). В случае невозможности такого вручения – способом для вручения уведомлений.

После вручения уведомления о подозрении, **лицо получает статус подозреваемого** в совершении преступления (статья 42 УПК). С этого момента у досудебного следствия **появляются сроки для его завершения – 2 месяца**. В статусе подозреваемого у лица появляется и ряд процессуальных прав (...). При этом у лица, которому сообщено о подозрении в совершении преступления, отсутствуют процессуальные возможности обжалования такого уведомления во время досудебного расследования (статья 303 УПК).

Подробнее в полной версии издания.

Составление обвинительного акта

Следователь составляет обвинительный акт сразу после того, как признает собранные во время досудебного расследования доказательства **достаточными** для передачи дела в суд.

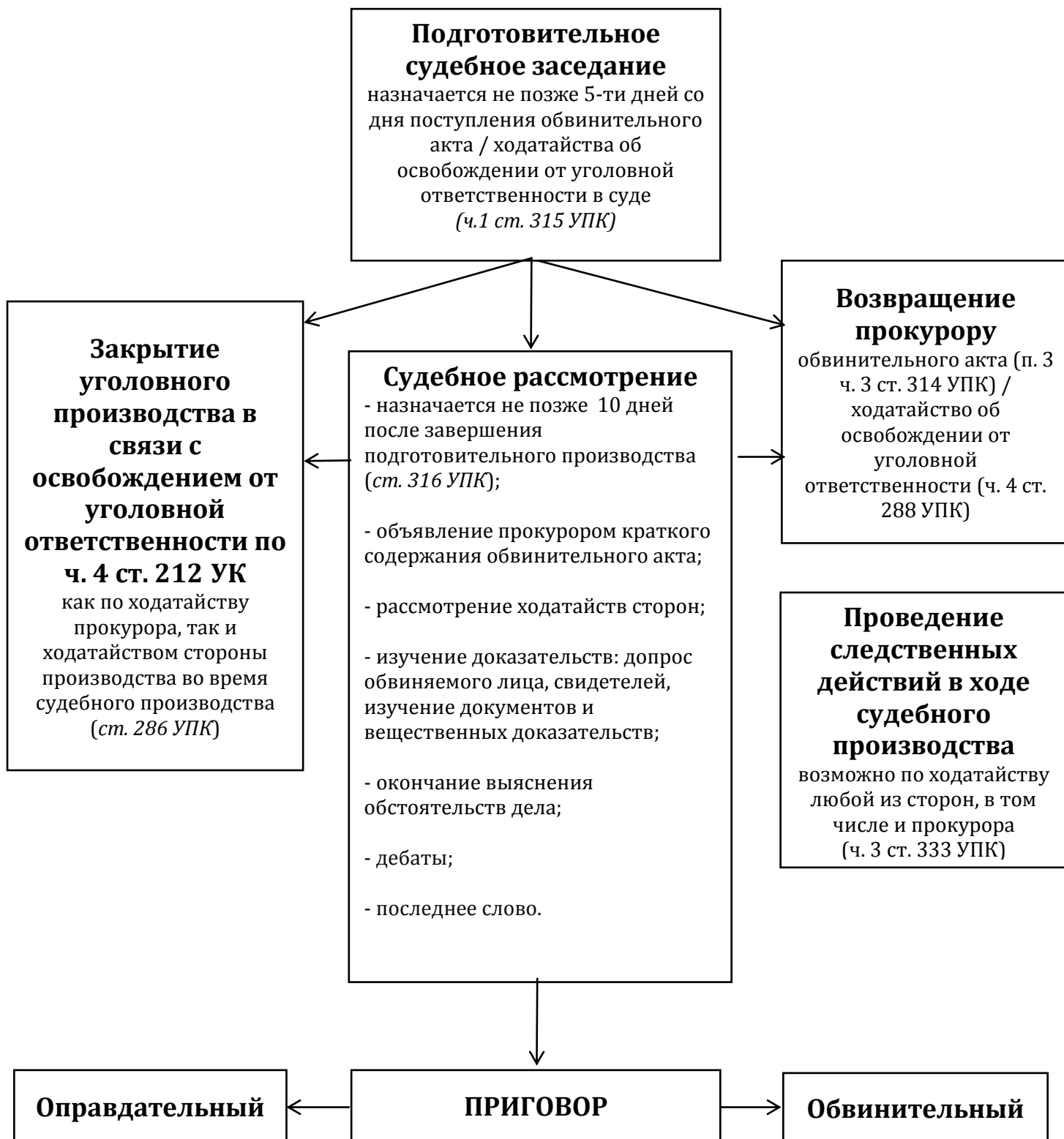
Однако на практике, как правило, собранные доказательства признаются достаточными уже на следующий день после сообщения лицу о подозрении. Таким образом, следствие просто лишает защиту возможности активно реализовать свои права, которые он получает после сообщения лицу о подозрении. (...)

Согласно статье 291 УПК обвинительный акт составляется следователем, после чего утверждается прокурором. Обвинительный акт может быть составлен прокурором, в частности, если он не согласится с обвинительным актом, составленным следователем.

Для направления дела в суд теперь достаточно внутреннего убеждения прокурора?

Подробнее в полной версии издания.

Судебное рассмотрение



Освобождение от уголовной ответственности по ч.4 ст.212 УК



Облегчение для налогоплательщика или очередной способ наполнения бюджета?

Особенности применения освобождения от уголовной ответственности

Освобождение от уголовной ответственности по части 4 статьи 212 УК является освобождением на основании нереабилитирующих обстоятельств. Ведь освободить от уголовной ответственности можно только то лицо, вина которого в совершении преступления установлена. (...)

Именно поэтому соответственно статье 287 УПК направление прокурором в суд ходатайства об освобождении от уголовной ответственности предусматривает обязательное предварительное получение письменного согласия от обвиняемого.

Какая тогда логика у органов досудебного следствия?

Подробнее в полной версии издания.

Использованные источники:

- ¹ Большой толковый словарь современного украинского языка/Состав. и глав. ред. В. Т. Бусел. – К.; Ирпень: ВТФ «Перун», 2001. –С.1310.
- ² П. 3 Постановления Пленума ВСУ «О некоторых вопросах применения законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов, сборов, других обязательных платежей» от 08.10.2004 г. №15.
- ³ П. 3 Постановления Пленума ВСУ «О некоторых вопросах применения законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов, сборов, других обязательных платежей» от 08.10.2004 г. №15.
- ⁴ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. Режим доступа: <http://www.uristinfo.net/2010-12-16-20-00-40/28-av-demin-teorija-gosudarstva-i-prava/553-glava-11-ponjatie-priznaki-suschnost-prava.html>.
- ⁵ Официальный веб-сайт Генеральной прокуратуры Украины: Режим доступа: http://www.gp.gov.ua/ua/stst2011.html?dir_id=110381&libid=100820&c=edit&c=fo