

ЦЕНТР
ОБЩЕСТВЕННЫХ
ПРОЦЕДУР

nocorruption.biz | bpk.tatar

БИЗНЕС
ПРОТИВ
КОРРУПЦИИ



МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ДЛЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

СОДЕРЖАНИЕ

Как признать себя субъектом малого и среднего предпринимательства	4
Уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности	8
Органы, которые принимают уведомления.	11
Незаконная предпринимательская деятельность	14
Проверки: защита прав предпринимателей	18
Как должен выглядеть протокол об административном правонарушении	33
Что должен сделать предприниматель, если ему грозит обыск, выемка или обследование	38
Что делать, если в ваш офис пришли с обыском	40
На что должен обратить внимание предприниматель в ходе обыска и (или) выемки в офисе его организации	42
На что должен обратить внимание предприниматель в ходе проведения обследования в офисе его организации	46
Жалоба на действия пристава-исполнителя	49

ЦЕНТР ОБЩЕСТВЕННЫХ ПРОЦЕДУР «БИЗНЕС ПРОТИВ КОРРУПЦИИ»

24 мая 2018 года по поручению Президента Республики Татарстан Р. Н. Минниханова в Татарстане в качестве площадки для публичного обсуждения случаев незаконного уголовного преследования бизнеса и давления на предпринимателей со стороны органов власти создана автономная некоммерческая организация «Центр общественных процедур «Бизнес против коррупции»».

Цель работы Центра — защита прав предпринимателей от коррупционных действий со стороны должностных лиц, необоснованного уголовного преследования, связанного в том числе с рейдерством и недобросовестной конкуренцией.

Главный принцип работы Центра — гласность и информационная открытость. Придавая проблемным кейсам публичность через средства массовой информации, Центр «Бизнес против коррупции» добивается максимально прозрачного и справедливого расследования дел в отношении предпринимателей. Для рассмотрения обращений предпринимателей в качестве экспертов pro bono Центр общественных процедур «Бизнес против коррупции» привлекает юристов — членов Коллегии адвокатов Республики Татарстан. Эксперты рассматривают обращения предпринимателей и проводят правовой анализ.

В структуре Центра создан Общественный Совет, который объединяет экспертов из разных профессиональных отраслей — предпринимателей, политиков, юристов, общественников и представителей СМИ.

Задача Общественного Совета Центра — рассматривать заключения экспертов по обращениям предпринимателей, вырабатывать решения о дальнейших действиях. Между Центром и Уполномоченным при Президенте Республики Татарстан по защите прав предпринимателей заключено соглашение о взаимодействии, в соответствии с которым Центр направляет поступившие от Уполномоченного обращения экспертам для получения заключения о вероятном наличии коррупционной составляющей, признаков рейдерского захвата, административного давления на предпринимателя. По результатам полученного заключения Центр выносит обращение на рассмотрение на заседании Общественного Совета с участием представителей органов государственной власти, прокуратуры, правоохранительных органов, общественных деятелей, предпринимательского сообщества, экспертов.

КАК ПРИЗНАТЬ СЕБЯ СУБЪЕКТОМ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Кто признается субъектом малого и среднего предпринимательства (МСП)

Критерии для признания организации или индивидуального предпринимателя (ИП) субъектом МСП

Субъекты МСП — это средние, малые и микропредприятия. Три критерия отнесения организаций и ИП к субъектам МСП определены в п. 1.1 ст. 4 Федерального закона 24.07.2007 № 209-ФЗ — среднесписочная численность, величина дохода и структура уставного капитала. Согласно п. 2 ст. 4 среднесписочная численность работников определяется за предыдущий год.

Среднесписочная численность и величина доходов

Критерии	Тип предприятия		
	Среднее	Малое	Микро
Среднесписочная численность работников, чел.	От 101 до 250	От 16 до 100	Не более 15
Доход, млн руб.	Не более 2 000	Не более 800	Не более 120

Для средних предприятий Правительство Российской Федерации вправе установить иное значение среднесписочной численности, если основной вид деятельности (то есть доля доходов от осуществления такого вида деятельности по итогам предыдущего календарного года должна составлять не менее 70% общей суммы доходов) предприятия связан с легкой

промышленностью (производство одежды, текстильных изделий, изделий из кожи, обработка кожи). Данное право закреплено в п. 2.1 п. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ.

Согласно п. 3 п. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ размер дохода (как и среднесписочная численность работников) определяется за предыдущий год. Эта предельная величина рассчитывается в порядке, установленном налоговым законодательством: поступления без НДС по всем осуществляемым видам деятельности и по всем применяемым налоговым режимам. При этом сами предельные значения дохода указаны в Постановлении Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 265.

По общему правилу категория субъекта МСП определяется в соответствии с наибольшим по значению условием выручки и численности (п. 3 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ).

Исходя из правила п. 3 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ компания в данном случае должна быть признана средним предприятием.

Также п. 3 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ установлено несколько исключений из общего правила. К примеру, если ИП не привлекал в предшествующем году наемных работников, то его категория субъекта МСП определяется только по величине дохода за прошлый год.

Кроме того, микропредприятиями считаются хозяйственные общества (АО, ООО — ст. 66 ГК РФ), у которых соблюдается условие по ограничению участия российских и иностранных лиц в уставном капитале, ИП, созданные (зарегистрированные) в период с 1 августа текущего календарного года по 31 июля года, следующего за текущим календарным годом (то есть за первый год своего существования). К примеру, ООО, созданное в периоде с августа 2019 года по 31 июля 2020 года, автоматически признается микропредприятием (если выполнено условие о структуре капитала). В дальнейшем статус хозяйствующего субъекта будет определяться по общим правилам.

Если предприниматель находился на патенте и не занимался в период с 1 августа 2019 года по 31 июля 2020 года видами деятельности, облагаемыми налогами в соответствии с другими режимами, то он тоже согласно п. 3 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ будет признан микропредприятием.

Структура уставного капитала

Суммарная доля участия в уставном капитале ООО и АО не должна превышать:

- 25% — для доли участия государства, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов);
- 49% — для доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами МСП.

Указанные ограничения не распространяются на хозяйственные общества, хозяйственные партнерства (п. «в» — «д» п. 1 п. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ):

1. Если их деятельность заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства [ноу-хау]), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств — бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными или автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования.

2. Они получили статус участника проекта «Сколково» в соответствии с Федеральным законом от 28.09.2010 № 244-ФЗ.

3. Учредители (участники) являются юридическими лицами, включенными в утвержденный Правительством Российской Федерации (Постановление от 08.12.2014 № 1335) перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом от 23.08.1996 № 127-ФЗ. Попасть в этот перечень можно при условии, если юридическое лицо:

- является публичным акционерным обществом (ПАО), не менее 50% акций которого находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственным обществом, в котором данное ПАО имеет право

прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем 50% голосов, принадлежащих на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеет возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

- является государственной корпорацией, учрежденной в соответствии с Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ;
- создано в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 211-ФЗ.

В отношении структуры уставного капитала АО п. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ определено еще одно требование — акции АО должны быть отнесены к акциям высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и обращаться на организованном рынке ценных бумаг (п. «б» п. 1).

Обобщим сказанное. В силу ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ к субъектам МСП относятся не только хозяйственные общества (ООО и АО), хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и ИП, но и хозяйственные товарищества.

Принадлежность хозяйствующих субъектов к той или иной категории субъектов МСП устанавливается с учетом предельных значений средне-списочной численности и дохода от предпринимательской деятельности за предыдущий год.

Сведения о субъектах, отвечающие условиям признания их субъектами МСП, вносятся в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (далее — Единый реестр) (ст. 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ). Формирует этот реестр ФНС на основании сведений, подаваемых организациями и ИП в составе налоговой отчетности (п. 1, 2 ст. 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ).

Таким образом, надлежащим подтверждением того, что хозяйствующий субъект (организация или ИП) относится к субъектам МСП, является выписка из Единого реестра.

УВЕДОМЛЕНИЕ О НАЧАЛЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В некоторых случаях ведения отдельных видов предпринимательской деятельности необходимо представление уведомления о начале осуществления деятельности.

Организации и индивидуальные предприниматели должны представить уведомление после их государственной регистрации и постановки на учет в налоговом органе, но до начала фактического выполнения работ или оказания услуг (ч. 5 ст. 8 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ).

Уведомление о начале осуществления отдельных видов деятельности можно подать как непосредственно в соответствующий уполномоченный орган, так и в МФЦ при наличии соглашения между ними до начала фактического выполнения работ (оказания услуг).

Уведомление подается в любое подразделение соответствующего федерального органа исполнительной власти или МФЦ по выбору заявителя независимо от места жительства или места пребывания индивидуального предпринимателя либо местонахождения юридического лица.

Виды деятельности:

- предоставление гостиничных услуг, а также услуг по временному размещению и обеспечению временного проживания, бытовых услуг, услуг общественного питания организациями общественного питания;
- розничная торговля (за исключением розничной торговли товарами, оборот которых ограничен в соответствии с федеральными законами), оптовая торговля (за исключением оптовой торговли товарами, оборот которых ограничен в соответствии с федеральными законами);
- предоставление услуг по перевозкам грузов транспортными средствами, общая масса которых составляет свыше двух тонн пятисот килограммов (за исключением таких перевозок, осуществляемых для обеспечения собственных нужд юридических лиц, индивидуальных предпринимателей);
- производство текстильных материалов, швейных изделий, одежды, кожи, изделий из кожи, в том числе обуви, обработка древесины и производство изделий из дерева и пробки, за исключением мебели;
- издательская и полиграфическая деятельность;
- деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий (за исключением указанной деятельности, осуществляемой в целях защиты государственной тайны);
- производство хлеба, хлебобулочных и кондитерских изделий, молока и молочной продукции, соковой продукции из фруктов и овощей, производство масложировой продукции, сахара, мукомольной продукции, безалкогольных напитков, эталонов единиц величин, стандартных образцов и средств измерений, тары и упаковки, мебели, средств индивидуальной защиты, пожарно-технической продукции, низковольтного оборудования, строительных материалов и изделий;
- оказание социальных услуг;
- турагентская деятельность;

- перевозки морским транспортом грузов (за исключением опасных грузов), внутренним водным транспортом грузов (за исключением опасных грузов), железнодорожным транспортом грузов (за исключением опасных грузов), перевозки железнодорожным транспортом грузо-багажа, перевозки грузов (перемещение грузов без заключения договора перевозки) по железнодорожным путям общего пользования, за исключением уборки с железнодорожных выставочных путей прибывших вагонов, их возврата на железнодорожные выставочные пути;
- демонстрация кинофильмов;
- эксплуатация взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов IV класса опасности;
- осуществление деятельности в сфере обращения медицинских изделий (за исключением проведения клинических испытаний медицинских изделий, их производства, монтажа, наладки, применения, эксплуатации, в том числе технического обслуживания, а также ремонта);
- техническое обслуживание, ремонт и техническое диагностирование внутридомового и внутриквартирного газового оборудования;
- монтаж, демонтаж, эксплуатация, в том числе обслуживание и ремонт лифтов, подъемных платформ для инвалидов, пассажирских конвейеров (движущихся пешеходных дорожек), эскалаторов, за исключением эскалаторов в метрополитенах.

ОРГАНЫ, КОТОРЫЕ ПРИНИМАЮТ УВЕДОМЛЕНИЯ

В зависимости от вида осуществляемой деятельности уведомление должно представляться:

- В Роспотребнадзор (его территориальные органы) — с 14 апреля 2018 года уведомление в Роспотребнадзор может быть подано в любой его территориальный орган по выбору заявителя. Юридическое лицо может подать уведомление независимо от местонахождения или места фактического осуществления деятельности, а индивидуальный предприниматель — независимо от места жительства или места фактического осуществления деятельности (п. 40 Регламента Роспотребнадзора).
www.rospotrebnadzor.ru
- Федеральное медико-биологическое агентство (его территориальные органы) — в случаях, когда работы (услуги), уведомление по которым по общему правилу должно подаваться в Роспотребнадзор (его территориальные органы), выполняются (оказываются) на территории, обслуживаемой ФМБА России.
www.fmba.gov.ru
- Ространснадзор (его территориальные органы) — при оказании услуг по перевозке пассажиров, багажа и грузов автомобильным транспортом, услуг по перевозке грузов морским и внутренним водным транспортом, услуг по перевозке железнодорожным транспортом грузов, грузобагажа, предусмотренных перечнем.
www.rostransnadzor.ru
- Главное управление контрольной и надзорной деятельности Минобороны России, отделы государственного технического надзора (территориальные) по местонахождению лифтов, подъемных платформ для инвалидов, пассажирских конвейеров (движущихся пешеходных дорожек), эскалаторов (за исключением эскалаторов в метрополитенах) — при выполнении отдельных видов работ и услуг по монтажу, демонтажу,

эксплуатации, включая обслуживание и ремонт, лифтов, подъемных платформ для инвалидов, пассажирских конвейеров (движущихся пешеходных дорожек), эскалаторов (за исключением эскалаторов в метрополитенах).

www.stat.mil.ru

- Роструд (его территориальные органы) — при оказании социальных услуг.
www.rostrud.ru
- МЧС России (его территориальные органы) — при выполнении работ по производству пожарно-технической продукции. Прием и учет уведомлений осуществляется органами государственного пожарного надзора.
www.mchs.gov.ru
- Росстандарт — при выполнении работ по производству электрической распределительной и регулирующей аппаратуры или инструментов и приборов для измерения, тестирования и навигации.
www.gost.ru
- Орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющий региональный государственный ветеринарный надзор, — при производстве готовых кормов для животных.
- Ростехнадзор — при выполнении работ (оказании услуг) по эксплуатации взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов IV класса опасности, а также по монтажу, демонтажу, эксплуатации и ремонту лифтов, подъемных платформ и эскалаторов.
www.gosnadzor.ru
- Росздравнадзор (его территориальные органы) — при выполнении работ (оказании услуг) по осуществлению деятельности в сфере обращения медицинских изделий.
www.roszdravnadzor.ru
- Орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченный на осуществление государственного жилищного надзора, — при техническом обслуживании, ремонте и техническом диагностировании внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования.

Последствия осуществления предпринимательской деятельности без подачи уведомления или при подаче уведомления, содержащего недостоверные сведения

Непредставление уведомления о начале осуществления предпринимательской деятельности (если подача такого уведомления обязательна) является административным правонарушением, за которое в ч. 1 ст. 19.7.5-1 КоАП РФ установлена ответственность в виде штрафа в размере:

- для должностных лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей — примечание к ст. 2.4 КоАП РФ) — от 3000 до 5000 рублей. Должностными лицами признаются руководители и иные работники организаций, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции (примечание к ст. 2.4 КоАП РФ);
- для юридических лиц — от 10000 до 20000 рублей. За представление уведомления о начале осуществления предпринимательской деятельности, содержащего недостоверные сведения (если подача уведомления обязательна), ч. 2 ст. 19.7.5-1 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде штрафа в размере:
- для должностных лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей — примечание к ст. 2.4 КоАП РФ) — от 5000 до 10000 рублей;
- для юридических лиц — от 20000 до 30000 рублей.

НЕЗАКОННАЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

Что такое незаконная предпринимательская деятельность?

Это ведение деятельности, направленной на получение прибыли, без регистрации согласно требованиям законодательства Российской Федерации или без лицензии в тех случаях, когда наличие такой лицензии является обязательным.

Если лицо ведет предпринимательскую деятельность без регистрации (ст. 171 УК РФ), государство не имеет возможности доподлинно установить размер его доходов — налогооблагаемой базы и исчислить сумму налогов или сборов. Регистрацию проводит Федеральная налоговая служба Российской Федерации (ст. 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ). В Налоговом кодексе Российской Федерации предусмотрена административная ответственность за нарушение срока постановки на учет в налоговом органе (ст. 116 НК РФ) и уклонение от такового (ст. 117 НК РФ). КоАП РФ, устанавливая административную ответственность за ведение предпринимательской деятельности без государственной регистрации или специального разрешения (лицензии), дублирует положения НК РФ (в частности, п. 1 ст. 117 НК РФ).

Признаки предпринимательской деятельности

По гражданскому законодательству «предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Среди признаков предпринимательской деятельности стоит выделить:

- показания клиентов — лиц, которые оплатили услуги или товары;
- реклама товаров и услуг;
- выставление товарных образцов;
- оптовые закупки;
- наличие расписок в получении денег;
- налаженные связи с контрагентами;
- заключение договоров аренды коммерческих площадей;
- учет хозяйственных операций по сделкам.

Если для деятельности лица характерно что-то из вышеперечисленного, бесполезно делать упор на отсутствие прибыли. Незаконное предпринимательство — **это деятельность, которая на получение прибыли направлена, но не обязательно ее приносит.**

Исключения в ведении деятельности без регистрации в качестве предпринимателя

Если деятельность касается сферы услуг и ведется без регистрации, можно оказывать услуги на основании договоров гражданско-правового характера. Это не квалифицируется как незаконное предпринимательство, однако у такого сотрудничества есть очевидные недостатки:

- нельзя рекламировать свои услуги;
- налоговые органы могут посчитать такие деловые отношения трудовыми, что повлечет проблемы для заказчика услуг;
- при прочих равных условиях заказчик предпочтет сотрудничать с ИП или компанией, поскольку ему это будет выгоднее.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

За нелегальный бизнес несут налоговую, административную, уголовную ответственность. Уличать в незаконной предпринимательской деятельности уполномочены сотрудники налоговой инспекции, полиции, прокуратуры, антимонопольных органов, органов надзора за потребительским рынком. Поводом для проверки может служить обращение гражданина в компетентные органы.

Согласно статье 14.1. КоАП РФ:

За осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии) **штраф от 500 до 2000 рублей.**

За осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) **штраф от 2000 до 2500 рублей** с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой.

Если нелегальный бизнес нанес ущерб государству или гражданам, предприниматель рискует понести уголовную ответственность за незаконное предпринимательство.

Согласно статье 171 УК РФ:

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без лицензии, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, наказывается штрафом в размере до 300 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо арестом на срок до шести месяцев.

Федеральная налоговая служба будет добиваться от владельца нелегального бизнеса компенсации налогов, которые государство недополучило. Наказание для физического лица за незаконную предпринимательскую деятельность будет предполагать выплату НДФЛ на сумму доказанного

дохода и пени за просрочку. Кроме того, за уклонение от налогов полагаются штрафы:

- 10% суммы извлеченного от незаконной предпринимательской деятельности дохода, но минимум 20 000 рублей составляет штраф для предпринимателя, который не подавал в ИФНС заявление на регистрацию собственного бизнеса;
- 20% суммы дохода, но минимум 40 000 рублей заплатит предприниматель, который ведет нелегальный бизнес более 90 дней;
- на 5 000 рублей штрафуют предпринимателей за просрочку регистрации бизнеса. Это ситуация, когда физическим лицом поданы документы на регистрацию ИП или ООО, однако выявлен факт получения выручки ранее. Если оформление затянулось на срок более 90 дней, размер штрафа возрастает вдвое — 10 000 рублей.

Решение по делу о незаконном предпринимательстве выносит суд по месту жительства обвиняемого или месту осуществления деятельности. Дело рассматривают в течение двух месяцев с даты составления протокола о нарушении, в противном случае делу не дают ход.

ПРОВЕРКИ: ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

Что такое проверка и чем она регламентирована?

Проверка — это совокупность проводимых органом государственного контроля (надзора) или органом муниципального контроля в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя мероприятий по контролю для оценки соответствия осуществляемых ими деятельности или действий (бездействия), производимых и реализуемых ими товаров (выполняемых работ, предоставляемых услуг) обязательным требованиям и требованиям, установленным муниципальными правовыми актами (ст. 2 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее — Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ).

Нормативное регулирование порядка организации и проведения проверок включает в себя Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ, регулирование специальными законами и смешанное регулирование.

Государственный контроль (надзор) — это:

- мероприятия по профилактике нарушений обязательных требований;
- мероприятия по контролю, осуществляемые без взаимодействия с юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями;
- плановые и внеплановые проверки юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, принятия мер по пресечению и устранению последствий выявленных нарушений.

Федеральным законом от 26.12.2008 № 294-ФЗ устанавливаются:

1. Порядок организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей органами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля.
2. Порядок взаимодействия органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, при организации и проведении проверок.
3. Права и обязанности органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, их должностных лиц при проведении проверок.
4. Права и обязанности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), муниципального контроля, меры по защите их прав и законных интересов.

Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ НЕ применяется:

- при проведении оперативно-разыскных мероприятий, производстве дознания, проведении предварительного следствия;
- при осуществлении прокурорского надзора (за исключением случаев проведения органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля проверок по требованию прокурора) и проведении административного расследования;

- при производстве по делам о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации;
- при расследовании причин возникновения аварий, несчастных случаев на производстве, инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний (отравлений, поражений) людей, животных и растений, причинения вреда окружающей среде, имуществу граждан и юридических лиц, государственному и муниципальному имуществу;
- при расследовании причин возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера и ликвидации их последствий;
- при проведении проверки устранения обстоятельств, послуживших основанием назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности;
- к мероприятиям по контролю, направленным на противодействие неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком;
- к мероприятиям, проводимым должностными лицами пограничных органов при осуществлении своих полномочий во внутренних морских водах, в территориальном море, на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации, а также в Азовском и Каспийском морях;
- к мероприятиям, проводимым должностными лицами войск Национальной гвардии Российской Федерации при выявлении нарушений требований к оборудованию инженерно-техническими средствами охраны важных государственных объектов, специальных грузов, оружий на коммуникациях, подлежащих охране войсками Национальной гвардии Российской Федерации.

Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ НЕ применяется также при осуществлении отдельных видов государственного контроля (надзора), муниципального контроля, а именно:

- контроль за осуществлением иностранных инвестиций;
- государственный контроль за экономической концентрацией;
- контроль и надзор в финансово-бюджетной сфере;

- налоговый контроль;
- валютный контроль;
- таможенный контроль;
- государственный портовый контроль;
- контроль за уплатой страховых взносов в государственные внебюджетные фонды;
- контроль на финансовых рынках;
- банковский надзор;
- страховой надзор;
- надзор в национальной платежной системе;
- государственный контроль за осуществлением клиринговой деятельности;
- государственный контроль за осуществлением деятельности по проведению организованных торгов;
- контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;
- контроль за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма;
- пограничный, санитарно-карантинный, ветеринарный, карантинный фитосанитарный и транспортный контроль в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации;
- контроль за соблюдением требований законодательства об антитеррористической защищенности объектов;
- федеральный государственный контроль (надзор) за обеспечением безопасности объектов топливно-энергетического комплекса;

- контроль за деятельностью организаторов распространения информации в сети «Интернет», связанной с хранением информации о фактах приема, передачи, доставки и (или) обработки голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или иных электронных сообщений пользователей сети «Интернет» и информации об этих пользователях;
- контроль за соблюдением требований в связи с распространением информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- государственный контроль и надзор за обработкой персональных данных;
- государственный контроль при ввозе в Российскую Федерацию из государств, не входящих в Евразийский экономический союз, и вывозе из Российской Федерации в государства, не входящие в Евразийский экономический союз, драгоценных металлов, драгоценных камней и сырьевых товаров, содержащих драгоценные металлы;
- государственный контроль в области обеспечения безопасности значимых объектов критической информационной инфраструктуры Российской Федерации.

Нормативное правовое регулирование по таким видам мероприятий осуществляется отдельными законами и нормативно-правовыми актами.

Помимо регулирования Федеральным законом от 26.12.2008 №294-ФЗ **особенности организации и проведения проверок** в части, касающейся вида, предмета, оснований проведения проверок, сроков и периодичности их проведения, уведомлений о проведении внеплановых выездных проверок и согласования проведения внеплановых выездных проверок с органами прокуратуры, **могут устанавливаться другими федеральными законами** при осуществлении видов государственного контроля (надзора), указанных в ч. 4 ст. 1 Федерального закона от 26.12.2008 №294-ФЗ (например, государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства Российской Федерации, за исключением государственного контроля за экономической концентрацией; лицензионный контроль и др.).

С 30 декабря 2018 года к ним добавились:

- федеральный государственный контроль за соблюдением требований правил технической эксплуатации внеуличного транспорта и правил пользования внеуличным транспортом;
- федеральный государственный контроль в области организации дорожного движения;
- региональный государственный контроль в области организации дорожного движения.

Профилактика обязательных требований

Наряду с проведением мероприятий по контролю с 1 января 2017 года в целях предупреждения нарушений предпринимателями обязательных требований, устранения причин, факторов и условий, способствующих нарушениям обязательных требований, органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля осуществляют **мероприятия по профилактике нарушений обязательных требований** в соответствии с ежегодно утверждаемыми ими программами профилактики нарушений.

В целях профилактики нарушений обязательных требований органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля:

1. **Обеспечивают размещение на официальных сайтах** в сети «Интернет» для каждого вида государственного контроля (надзора), муниципального контроля **перечней нормативных правовых актов** или их отдельных частей, **содержащих обязательные требования**, оценка соблюдения которых является предметом государственного контроля (надзора), муниципального контроля, а также **текстов, соответствующих нормативных правовых актов.**
2. **Осуществляют информирование** юридических лиц, индивидуальных предпринимателей **по вопросам соблюдения обязательных требований**, в том числе посредством разработки и опубликования руководств по соблюдению обязательных требований, проведения семинаров и конференций, разъяснительной работы в средствах массовой информации и иными способами.

3. **Обеспечивают регулярное** (не реже одного раза в год) **обобщение практики осуществления** в соответствующей сфере деятельности государственного **контроля (надзора)**, муниципального контроля и размещение на официальных сайтах в сети «Интернет» соответствующих обобщений, в том числе с указанием наиболее часто встречающихся случаев нарушений обязательных требований с рекомендациями в отношении мер, которые должны приниматься предпринимателями в целях недопущения таких нарушений.

4. **Выдают предостережения о недопустимости нарушения обязательных требований.**

Предостережение **должно содержать** указания на соответствующие обязательные требования, а также информацию о том, какие конкретно действия (бездействие) юридического лица, индивидуального предпринимателя могут привести или приводят к нарушению этих требований. Предостережение может быть направлено:

- в бумажном виде заказным почтовым отправлением;
- в виде электронного документа на адрес электронной почты предпринимателя;
- через Единый портал государственных и муниципальных услуг.

Предприниматель **может не согласиться с выводами** контролирующего или надзорного органа о том, что его действия или бездействие приводят либо могут привести к нарушению требований. В таком случае необходимо **обосновать свою позицию в возражении** и направить его в соответствующий орган. Возражения будут рассмотрены в течение 20 рабочих дней с даты их получения, по результатам рассмотрения ответ будет направлен предпринимателю.

При отсутствии возражений предприниматель в указанный в предостережении срок направляет в контролирующий орган **уведомление об исполнении предостережения.**

Важно! Правила составления и направления предостережения о недопустимости нарушения обязательных требований, подачи юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем возражений на такое предостережение и их рассмотрения, уведомления об исполнении такого предостережения утверждены **Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.02.2017 № 166.**

Законом, положением о конкретном виде контроля (надзора) **может быть предусмотрено осуществление** контролирующим органом **иных, чем вышеперечисленные, специальных профилактических мероприятий,** направленных на предупреждение причинения вреда, возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Мероприятия по контролю, проводимые без взаимодействия с предпринимателем:

1. **Плановые (рейдовые) осмотры (обследования)** территорий, акваторий, транспортных средств в соответствии со ст. 13.2 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ.
2. **Административные обследования объектов** земельных отношений.
3. **Исследование и измерение параметров природных объектов** окружающей среды (атмосферного воздуха, вод, почвы, недр) при осуществлении государственного экологического мониторинга, социально-гигиенического мониторинга в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.
4. **Измерение параметров функционирования сетей и объектов** электроэнергетики, газоснабжения, водоснабжения и водоотведения, сетей и средств связи, включая параметры излучений радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств гражданского назначения, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.
5. **Наблюдение за соблюдением обязательных требований** при распространении рекламы.
6. **Наблюдение за соблюдением обязательных требований** при размещении информации в сети «Интернет» и средствах массовой информации.
7. **Наблюдение за соблюдением обязательных требований** посредством анализа информации о деятельности либо действиях юридического лица и индивидуального предпринимателя, обязанность по представлению которой (в том числе посредством использования федеральных государственных информационных систем) возложена на такие лица в соответствии с федеральным законом.

8. **Другие виды и формы мероприятий по контролю**, установленные федеральными законами.

Мероприятия по контролю без взаимодействия с предпринимателями проводятся уполномоченными должностными лицами органа государственного (контроля) или муниципального контроля на основании заданий на проведение таких мероприятий.

В случае выявления нарушений обязательных требований должностные лица органа контроля (надзора) принимают в пределах своей компетенции меры по пресечению таких нарушений, а также готовят руководителю или заместителю руководителя контролирующего органа **мотивированное представление с информацией о выявленных нарушениях для принятия при необходимости решения о назначении внеплановой проверки**.

Проверки бывают:

— **выездные;**

— **плановые;**

— **документарные;**

— **внеплановые.**

Плановые проверки

Предметом плановой проверки является **соблюдение** юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в процессе осуществления деятельности совокупности предъявляемых **обязательных требований** и требований, установленных муниципальными правовыми актами, а также **соответствие сведений**, содержащихся в уведомлении о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности, обязательным требованиям.

В установленных законом случаях отдельные виды государственного контроля (надзора) могут осуществляться без проведения плановых проверок.

Плановые проверки проводятся на основании разрабатываемых и утверждаемых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля в соответствии с их полномочиями ежегодных планов.

Ежегодный сводный план проведения плановых проверок формируется Генеральной прокуратурой Российской Федерации и размещается на официальном сайте Генеральной прокуратуры Российской Федерации в сети «Интернет» в срок до 31 декабря текущего **календарного года**.

Плановая проверка проводится **в форме** документарной проверки и (или) выездной проверки в порядке, предусмотренном ст. 11 и 12 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ.

Положением о конкретном виде надзора (контроля) может быть предусмотрена обязанность использования при проведении плановой проверки должностным лицом органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля **проверочных листов (списков контрольных вопросов)**, требования к которым утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2017 № 177.

Проверочные листы включают в себя перечни вопросов, ответы на которые однозначно свидетельствуют о соблюдении или несоблюдении предпринимателем обязательных требований, составляющих предмет проверки. Утвержденные формы проверочных листов **подлежат опубликованию** на официальных сайтах контролирующих органов.

Важно! О проведении плановой проверки предприниматели уведомляются контролирующим органом **не позднее чем за три рабочих дня до начала ее проведения** посредством направления копии распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа о начале проведения плановой проверки **заказным почтовым отправлением** с уведомлением о вручении и (или) посредством электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью и направленного **на адрес электронной почты** предпринимателя, если такой адрес содержится в ЕГРЮЛ, ЕГРИП либо ранее был представлен юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в орган государственного контроля (надзора), орган муниципального контроля, **или иным доступным способом.**

Внеплановые проверки

Предметом внеплановой проверки является соблюдение предпринимателем в процессе осуществления деятельности обязательных требований и требований, установленных муниципальными правовыми актами, выполнение предписаний органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля, проведение мероприятий по предотвращению причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, музейным предметам и музейным коллекциям, включенным в состав Музейного фонда Российской Федерации, особо ценным, в том числе уникальным, документам Архивного фонда Российской Федерации, документам, имеющим особое историческое, научное, культурное значение, входящим в состав национального библиотечного фонда, по обеспечению безопасности государства, по предупреждению возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, по ликвидации последствий причинения такого вреда.

Внеплановая проверка может быть как выездной, так и документарной.

Основания для проведения внеплановой проверки:

1. Истечение срока исполнения юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем ранее выданного предписания.
2. Заявление предпринимателя о предоставлении правового статуса, специального разрешения на право осуществления отдельных видов деятельности.
3. Выявление при проведении мероприятий без взаимодействия с предпринимателями параметров деятельности, соответствие которым или отклонение от которых согласно утвержденным органом государственного контроля (надзора) индикаторам риска является основанием для проведения внеплановой проверки, которое предусмотрено в положении о виде государственного контроля.
4. Приказ (распоряжение) руководителя органа государственного контроля (надзора), изданный в соответствии с поручениями Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и на основании требования прокурора о проведении внеплановой проверки в рамках надзора за исполнением законов по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям.

5. Мотивированное представление должностного лица органа государственного контроля в связи с информацией о фактах:

- возникновения угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации (только по согласованию с прокурором);
- причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации (только по согласованию с прокурором);
- нарушения прав потребителей, при условии, что заявитель обращался за защитой своих нарушенных прав к предпринимателю и такое обращение не было рассмотрено.

Анонимные обращения не могут служить основанием для проведения внеплановой проверки. При наличии обоснованных сомнений в авторстве обращения или заявления должностное лицо контролирующего органа обязано принять разумные меры к установлению обратившегося лица.

При рассмотрении обращений и заявлений должны учитываться результаты рассмотрения ранее поступивших подобных обращений и заявлений, а также результаты ранее проведенных мероприятий по контролю в отношении соответствующих предпринимателей.

При отсутствии достоверной информации о лице, допустившем нарушение обязательных требований, достаточных данных о нарушении обязательных требований **может быть проведена предварительная проверка поступившей информации.**

По общему правилу предприниматели **уведомляются** контролирующим органом о проведении внеплановой проверки **не менее чем за 24 часа до начала ее проведения любым доступным способом**, в том числе посредством электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью и направленного **на адрес электронной почты** предпринимателя, если такой адрес содержится в ЕГРЮЛ ЕГРИП либо ранее был представлен в контролирующий орган.

Единый реестр проверок

Информация о плановых и внеплановых проверках предпринимателей, а также об их результатах вносится в Единый реестр проверок.

Указанный реестр является федеральной государственной информационной системой, оператором которой является Генеральная прокуратура Российской Федерации. Реестр проверок размещен в сети «Интернет» по адресу: <https://proverki.gov.ru/>.

Права бизнесмена при осуществлении в отношении него проверки контролерами

1. Непосредственно присутствовать при проведении проверки, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки.

2. Получать от органа государственного контроля (надзора), органамуниципального контроля, их должностных лиц информацию, которая относится к предмету проверки и предоставление которой предусмотрено Федеральным законом от 26.12.2008 № 294-ФЗ.

- знакомиться с документами и (или) информацией, полученными органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля в рамках межведомственного информационного взаимодействия от иных государственных органов, органов местного самоуправления либо подведомственных государственным органам или органам местного самоуправления организаций, в распоряжении которых находятся эти документы и (или) информация;
- представлять документы и (или) информацию, запрашиваемые в рамках межведомственного информационного взаимодействия, в орган государственного контроля (надзора), орган муниципального контроля по собственной инициативе.

3. Знакомиться с результатами проверки и указывать в акте проверки о своем ознакомлении с результатами проверки, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля.

4. Обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля, повлекшие за собой нарушение прав юридического лица, индивидуального предпринимателя при проведении проверки, в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

5. Привлекать Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей либо Уполномоченного по защите прав предпринимателей в субъекте Российской Федерации к участию в проверке.

Защита прав предпринимателя

Осуществляется в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

За несоблюдение должностными лицами органов государственного контроля (надзора) **требований законодательства о государственном контроле (надзоре) ст. 19.6.1 КоАП РФ** установлена административная ответственность. Возбуждение дел указанной категории входит **в исключительную компетенцию органов Генеральной прокуратуры** Российской Федерации.

КАК ДОЛЖЕН ВЫГЛЯДЕТЬ ПРОТОКОЛ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

Предпринимателю необходимо знать, какие требования предъявляются к протоколу об административном правонарушении, ведь в случае наличия в нем существенных недостатков можно обратиться в суд для признания постановления о привлечении к ответственности незаконным.

Если в отношении вас и вашего бизнеса составлен протокол об административном нарушении — сверьтесь с нашей памяткой.

Требования к составлению протокола об административном правонарушении:

- протокол может составить только уполномоченное должностное лицо. Перечень таких лиц приведен в ст. 28.3 КоАП РФ. Какое должностное лицо должно составить протокол, будет зависеть от совершенного правонарушения;
- за одно правонарушение должен составляться один протокол. Это правило следует из ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ, согласно которой за одно и то же правонарушение никто не может нести административную ответственность дважды;
- протокол должен быть составлен при совершении административного правонарушения, однако в некоторых случаях он не составляется (ч. 1 ст. 28.2 КоАП РФ).

В каких случаях протокол об административном правонарушении не составляется

Протокол не составляется (ч. 1 ст. 28.2 КоАП РФ):

- если дело об административном правонарушении возбуждает прокурор (ч. 2 ст. 28.4 КоАП РФ);
- физлицу за совершение правонарушения назначается наказание (предупреждение или штраф) на месте совершения правонарушения (ч. 1 ст. 28.6 КоАП РФ);
- выявлено нарушение в области дорожного движения, которое предусмотрено КоАП РФ, или в области благоустройства территории, которое установлено законом субъекта Российской Федерации. При этом оно обнаружено с помощью специальных технических средств, работающих в автоматическом режиме, имеющих функции или средства фото- и киносъемки, видеозаписи (ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ);
- выявлено нарушение в области применения ККТ (за ее неприменение, применение техники, не соответствующей установленным требованиям, ненаправление (невыдачу) кассового чека).

Протокол не составляется (ч. 4 ст. 28.6 КоАП РФ):

- если правонарушение выявлено при проверке налоговым органом поступивших сообщений (заявлений) при помощи автоматизированной системы;
- если вы признали нарушение и добровольно исполнили обязанность, за неисполнение (ненадлежащее исполнение) которой вас привлекли к ответственности;
- если дело возбуждается прокурором, то выносится постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, в остальных случаях — постановление по делу об административном правонарушении.

Содержание протокола об административном правонарушении

В протоколе должны содержаться:

1. Обязательные сведения. К ним относятся (ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ):

- дата и место его составления;
- Ф. И. О. лица, составившего протокол, и его должность;
- сведения о правонарушителе;
- Ф.И. О. свидетелей и потерпевших (если они имеются), а также адреса их места жительства;
- место, время совершения и событие административного правонарушения;
- реквизиты статьи Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации или закона субъекта Российской Федерации, которая предусматривает ответственность за совершенное нарушение;
- объяснение физического лица или представителя организации, в отношении которого возбуждено дело.

Отметим, что сведения о правонарушении должны быть в протоколе конкретизированы. Все обстоятельства, необходимые для разрешения дела, должны быть выявлены и отражены в протоколе (ч. 4 ст. 1.5, 24.1 КоАП РФ).

2. Иные сведения, которые нужны для разрешения дела (ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ). Например, это могут быть сведения о том, владеет ли нарушитель русским языком, необходимо ли предоставить переводчика при составлении протокола (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5).

3. Сведения о разъяснении нарушителю (иным лицам, участвующим в деле) его прав и обязанностей (ч. 3 ст. 28.2 КоАП РФ).

4. Подписи уполномоченного должностного лица, составившего протокол, и правонарушителя. Если вы откажетесь подписать протокол, то в нем будет сделана запись об этом (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

5. Замечания лица, привлеченного к ответственности, по содержанию протокола, если таковые у него имеются. Такие замечания прилагаются к протоколу (ч. 4 ст. 28.2 КоАП РФ).

Существенным недостатком протокола является отсутствие в нем обязательных и иных сведений, имеющих значение для конкретного дела. Те сведения, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу, являются несущественными (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5). Следовательно, признать постановление о привлечении к административной ответственности незаконным и отменить его вы сможете при наличии в нем существенных недостатков.

Единая форма протокола об административном правонарушении не утверждена. Органы исполнительной власти в своей деятельности разрабатывают свои формы. Так, например, органы ФНС России при проверке ККТ применяют форму, приведенную в Приложении № 5 к Письму от 08.06.2007 № ШТ-6–06/458@, органы МВД России при выявлении нарушений в области дорожного движения оформляют протокол согласно рекомендованному образцу, приведенному в Приложении № 4 к Административному регламенту, утвержденному Приказом МВД России от 23.08.2017 № 664.

Сроки составления протокола об административном правонарушении

Протокол составляется в следующие сроки (ст. 28.5 КоАП РФ):

1. Сразу после того, как выявлено административное правонарушение, — по общему правилу.
2. В течение двух суток с момента выявления правонарушения — если нужно дополнительно выяснить обстоятельства дела или данные о правонарушителе.
3. По окончании административного расследования — если проводилось административное расследование. Оно должно быть проведено в течение одного месяца, но в исключительных случаях может быть продлено (ч. 5 ст. 28.7 КоАП РФ).

Однако нарушение срока составления протокола об административном правонарушении — это несущественный недостаток (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 №5).

Ознакомление с протоколом и его направление вам

Вас должны ознакомить с протоколом и выдать его копию под расписку (ч. 4, 6 ст. 28.2 КоАП РФ).

Если вы не присутствовали при составлении протокола, но были извещены в установленном порядке, его оформят без вашего участия. В этом случае в течение трех дней с момента его составления вам должны направить копию протокола (ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ).

ЧТО ДОЛЖЕН СДЕЛАТЬ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ, ЕСЛИ ЕМУ ГРОЗИТ ОБЫСК, ВЫЕМКА ИЛИ ОБСЛЕДОВАНИЕ

1. Обеспечить офис системой безопасности, проинструктировать сотрудников о том, что открывать дверь в офис необходимо только сотрудникам компании.
2. Поставить пароли на все электронные устройства.
3. Проверить места хранения важной информации на предмет защиты.
4. Заключить соглашение с адвокатом. Необходимо понимать, что адвокат не сможет участвовать в мероприятиях от вашего имени без наличия такого соглашения ввиду отсутствия полномочий.
5. Провести инструктаж персонала с участием адвоката, сделать памятки для сотрудников.
6. Заранее выяснить номера телефонов дежурной части оперативно-разыскной части собственной безопасности МВД по Республике Татарстан и дежурного прокурора Прокуратуры Республики Татарстан, довести эту информацию до сведения сотрудников и при необходимости сразу звонить:
 - номер телефона дежурной части оперативно-разыскной части собственной безопасности МВД по Республике Татарстан: **+7 (843) 533-38-78;**
 - номер телефона дежурного прокурора Прокуратуры Республики Татарстан: **+7 (843) 291-18-81.**

7. Внимательно ознакомьтесь со следующей таблицей и уясните для себя разницу между следующими действиями сотрудников правоохранительных органов.

Обследование	Выемка	Обыск
Проводится в рамках Закона об оперативно-розыскной деятельности	Проводится в рамках уголовного дела	Проводится в рамках уголовного дела
Распоряжение вручается	Распоряжение не вручается	Распоряжение не вручается
Изымаются любые документы и предметы	Изымаются конкретные документы и предметы	Изымаются любые документы и предметы
Протокол составляется только в случае изъятия	Протокол составляется в любом случае	Протокол составляется в любом случае

ЧТО ДЕЛАТЬ, ЕСЛИ В ВАШ ОФИС ПРИШЛИ С ОБЫСКОМ

1. Если в вашу дверь уже стучатся сотрудники правоохранительных органов, то необходимо вежливо попросить подождать за дверью.
2. Сразу же сообщите адвокату о происходящем и просите приехать как можно скорее, также попросите его предоставить понятых.
3. Сотрудники правоохранительных органов не будут долго ждать за дверью, поэтому вы можете попросить зачитать постановление, предъявить удостоверения, чтобы выгадать время для приезда адвоката. Однако через какое-то время они потребуют открыть дверь в помещение, а в случае отказа самостоятельно вскроют ее.
4. Ни в коем случае не применяйте физическую силу к сотрудникам правоохранительных органов, даже если считаете, что действия их незаконны.
5. Начните процесс видеофиксации, при этом предупредите сотрудников правоохранительных органов о факте видеосъемки.
6. Попросите сотрудников правоохранительных органов представиться и предъявить служебное удостоверение.
7. Попросите у сотрудников правоохранительных органов документ, на основании которого они пришли в офис компании. Они могут предъявить постановление о производстве обыска, выемки либо распоряжение о проведении обследования помещения.



Обратите внимание: от написанного в документе зависят полномочия сотрудников правоохранительных органов во время проводимого мероприятия. Если в документе указано обследование помещения — это не обыск и полномочия у них другие.

Также необходимо проверить адрес, указанный в документе как место проведения обыска/выемки/обследования, на соответствие с адресом офиса, в который пришли сотрудники правоохранительных органов.

8. Перепишите все данные из удостоверения: Ф. И. О. сотрудника полиции, его должность, звание, номер удостоверения, срок его действия. Убедитесь по фотографии, что удостоверение принадлежит сотруднику правоохранительных органов, предъявившему его.

9. Вы имеете право на изготовление/получение копий постановления о производстве обыска/выемки, сообщите о своем праве сотрудникам правоохранительных органов и попросите предоставить вам такую возможность.

10. Если сотрудники правоохранительных органов отказываются предъявить удостоверение, позвоните в единую службу «02» (с мобильного «102») и сообщите о нарушении со стороны проверяющих, также можете позвонить по номеру дежурной части оперативно-разыскной части собственной безопасности МВД по Республике Татарстан: **+7 (843) 533-38-78**.

НА ЧТО ДОЛЖЕН ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ В ХОДЕ ОБЫСКА И (ИЛИ) ВЫЕМКИ В ОФИСЕ ЕГО ОРГАНИЗАЦИИ

При обыске:

1. В ходе обыска необходимо участие не менее двух понятых. Желательно, чтобы понятых пригласили вы или ваш адвокат. Проверьте правильность занесения данных понятых в протокол.
2. Для производства выемки или обыска в производственном/офисном помещении постановления суда не требуется, достаточно постановления следователя.
3. Во всех случаях обыска и выемки составляется протокол.
4. Адвокат имеет право присутствовать на всех стадиях производства обыска*.
5. Все изымаемые вещи (предметы и документы) должны быть занесены в протокол с указанием их количества и индивидуально-обособленных признаков: серийные номера предметов, даты и номера документов, а затем упакованы и опечатаны таким образом, чтобы исключить к ним доступ посторонних лиц.
6. Сотрудники правоохранительных органов должны находиться в помещении только в присутствии понятых и представителей компании. Все действия должны производиться на виду у понятых и представителей компании.

* Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 14.01.2020 № 4-О.

7. Следователь вправе запретить лицам, присутствующим при обыске, покидать место проведения обыска, общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

8. Изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц.

9. В протоколе должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы или ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы, документы и ценности должны быть перечислены с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости.

10. При обыске могут вскрываться любые помещения и хранилища, даже если владелец отказывается добровольно их открыть. При обследовании такого обязательства нет. Если вы не откроете помещение, хранилище или сейф по требованию сотрудника правоохранительных органов во время обследования — ответственность не наступит.



Обратите внимание: если собственник помещения отказал сотрудникам правоохранительных органов в производстве обследования либо принудительного вскрытия помещений, сейфов и т. д., однако сотрудники правоохранительных органов все равно произвели подобные мероприятия, их действия подлежат обжалованию.

11. В протокол заносятся сведения о всех лицах, принимавших участие в следственных действиях или оперативно-разыскных мероприятиях.

12. Вы имеете право занести в протокол все заявления и замечания, сделанные вами в ходе проводимых мероприятий.

13. Все участвующие лица должны подписать протокол, а также опечатанные упаковки с изъятыми предметами и документами.

14. Копия протокола должна в обязательном порядке вручаться лицу (представителю лица), в отношении которого проводились указанные мероприятия.

При выемке:

1. Выемка проводится при необходимости изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, и, если точно известно, где и у кого они находятся, производится их выемка.
2. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард, производится только на основании судебного решения.
3. До начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно.

Особенности изъятия электронных носителей и копирования с них информации при производстве обыска/выемки:

1. Электронные носители информации изымаются лишь при участии специалиста.
2. Копирование информации осуществляется по ходатайству законного владельца изымаемых электронных носителей информации или обладателя содержащейся на них информации специалистом, участвующим в следственном действии, в присутствии понятых с изымаемых электронных носителей информации.
3. Копирование информации осуществляется на другие электронные носители информации, предоставленные законным владельцем изымаемых электронных носителей информации или обладателем содержащейся на них информации.
4. Копирование информации не осуществляется, если на электронных носителях информации содержится информация, полномочиями на хранение и использование которой владеет электронного носителя информации не обладает, либо которая может быть использована для совершения новых преступлений, либо копирование которой, по заявлению специалиста, может повлечь за собой ее утрату или изменение.

5. Электронные носители информации, содержащие скопированную информацию, передаются законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации. Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации в протоколе следственного действия делается запись.

6. Проследите, чтобы изымаемые носители информации были упакованы и опечатаны таким образом, чтобы исключить возможность доступа ко всем портам — разъемам, служащим для подсоединения к носителю информации разнообразных периферийных устройств.

7. В протоколе следственного действия должны быть указаны технические средства, примененные при осуществлении копирования информации, порядок их применения, электронные носители информации, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. К протоколу прилагаются электронные носители информации, содержащие информацию, скопированную с других электронных носителей информации в ходе производства следственного действия.

8. Ни в коем случае нельзя препятствовать законным действиям сотрудников правоохранительных органов, но и спешить с ними сотрудничать также нельзя, в частности, не стоит давать пояснения, предоставлять пароли от компьютерной техники и мобильных устройств. Положения, предусмотренные ст. 51 Конституции Российской Федерации о том, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом, действует на любой стадии доследственной проверки или предварительного следствия.

Необходимо помнить о том, что любая предоставленная вами в ходе обыска, выемки или обследования информация в дальнейшем может быть использована против вас.

НА ЧТО ДОЛЖЕН ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ В ХОДЕ ПРОВЕДЕНИЯ ОБСЛЕДОВАНИЯ В ОФИСЕ ЕГО ОРГАНИЗАЦИИ

Если сотрудники правоохранительных органов предъявили распоряжение о проведении такого гласного оперативно-разыскного мероприятия, как обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (далее — Распоряжение), перепишите данные из этого Распоряжения и выполните следующие действия:

1. Позвоните адвокату и сообщите о происходящем.
2. Проверьте номер Распоряжения. Для этого позвоните в организацию, руководитель которой вынес это Распоряжение.
3. Сверьте Ф. И. О. сотрудников правоохранительных органов, прибывших в компанию, с Ф. И. О., которые указаны в Распоряжении. Сотрудников, не указанных в Распоряжении, вежливо попросите удалиться.
4. Проверьте, чтобы наименование компании и адрес, указанные в Распоряжении, совпадали с наименованием и адресом вашей организации.
5. Проверьте полномочия сотрудников правоохранительных органов: какие именно оперативно-разыскные мероприятия они могут выполнить на основании предъявленного Распоряжения.



Обратите внимание: наличие Распоряжения о проведении обследования помещений не дает сотрудникам правоохранительных органов права пройти на территорию организации без согласия руководства проверяемой организации. Поэтому в такой ситуации служба охраны вправе сотрудников правоохранительных органов в офис не впускать. А если они проникнут на территорию компании силой, их действия будут незаконны — эти действия можно будет оспорить в суде.

Никогда не оказывайте сотрудникам правоохранительных органов физического сопротивления, поскольку отсутствие у них права на вход без согласия руководства не влечет за собой право представителей организации применить с целью воспрепятствования физическую силу.

6. Если проводится обследование, то сотрудники правоохранительных органов:

- не вправе вскрывать запертые на ключ помещения, шкафы, столы и т. д. На просьбу открыть шкаф (помещение) или отдать ключи отвечать: «Таких полномочий не имею»;
- имеют право изымать предметы и документы, находящиеся только в открытом доступе;
- не могут запретить сотрудникам компании общаться между собой и покидать обследуемое помещение. Удержание в офисе незаконно;
- не вправе принуждать давать показания. Ответственный сотрудник компании, сопровождающий проверяющих, обязан предупредить об этом рядовых работников в случае приглашения их к разговору представителями правоохранительных органов;
- не могут проводить личный обыск и изъятие личных вещей.

Источники:

1. Конституция Российской Федерации.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации.
3. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12.08.1995 № 144-ФЗ.
4. Приказ МВД России от 1.04.2014 № 199 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного, оперативно-розыскного мероприятия, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств».
5. Рекомендации эксперта АНО «Центра общественных процедур «Бизнес против коррупции».

ЖАЛОБА НА ДЕЙСТВИЯ ПРИСТАВА-ИСПОЛНИТЕЛЯ

Как составить жалобу на действия судебного пристава-исполнителя

Жалобу на действия судебного пристава-исполнителя в порядке подчиненности нужно оформить письменно. Обязательно отразите в ней сведения о приставе, ваши данные, основания для обжалования и ваши требования. Укажите вышестоящего пристава, к которому вы обращаетесь. Нелишним будет включить в жалобу и список приложений.

Необходимо четко определить предмет обжалования. Это поможет грамотно сформулировать и обосновать ваше требование (например, отменить соответствующее постановление пристава полностью или в части либо признать его действия неправомерными, определить меры по устранению нарушения).

Подпишите жалобу у руководителя вашей организации или ее представителя.

Что указать в жалобе

Укажите в жалобе ее адресата — вышестоящего пристава, которому вы подадите жалобу для рассмотрения.

Также обязательно включите в нее (ч. 2 ст. 124 Закона об исполнительном производстве):

1. Должность, фамилию и инициалы пристава, чьи действия вы обжалуете.
2. Ваши данные: наименование вашей организации и ее местонахождение. Если вы ИП, укажите свои фамилию, имя, отчество и место жительства либо место пребывания. Необходимо обозначить ваш статус в ис-

полнительном производстве: должник, взыскатель, иное лицо, чьи права нарушены.

3. Основания для обжалования.

4. Ваши требования.



Обратите внимание: если не включить в жалобу все эти сведения, то вышестоящий пристав откажет вам в ее рассмотрении по существу (п. 3 ч. 1 ст. 125 Закона об исполнительном производстве).

Дополнительно в жалобу стоит добавить:

1. Ходатайство о восстановлении пропущенного срока на обжалование с указанием причин, по которым вы его пропустили. Без него при пропуске срока вам откажут в рассмотрении жалобы по существу (**ч. 1 ст. 18, п. 2 ч. 1 ст. 125 Закона об исполнительном производстве**). Ходатайство можно оформить в виде отдельного документа и приложить его к жалобе.

2. Перечень приложений к ней.

Сроки

Подайте жалобу в порядке подчиненности на действия пристава не позднее 10 рабочих дней со дня, когда (**ч. 2 ст. 15, ст. 122 Закона об исполнительном производстве**):

1. Пристав их совершил.

2. Вы узнали или должны были узнать, что пристав их совершил — если пристав вас не извещал о том, когда и где он будет совершать соответствующие действия. Таким днем может быть, к примеру, день ознакомления с материалами исполнительного производства.

Сам отсчет нужно начать со дня, следующего за таким днем (ч. 3 ст. 15 Закона об исполнительном производстве). **Например:** вы хотите обжаловать списание приставом денег с вашего счета. О том, что они списаны, вы узнали от банка 14 марта 2020 г. Отсчитайте 10 рабочих дней начиная с 15 марта и получите дату — по 28 марта включительно. Это ваш дедлайн для подачи жалобы.

Как описать основания для обжалования

Рекомендуем написать в жалобе все самое важное об обстоятельствах, из-за которых вы ее подаете. Для этого, в частности, укажите:

- реквизиты исполнительного документа (например, исполнительного листа), для исполнения которого пристав совершил обжалуемые действия;
- реквизиты исполнительного производства;
- действия, которые вы обжалуете. Под действиями обычно понимают исполнительные действия пристава (например, наложение ареста на имущество) и меры принудительного исполнения (например, принудительное освобождение нежилого помещения);
- день, в который пристав их совершил;
- день, в который вы узнали о совершении приставом действий, если он не извещал вас об этом. Тогда, скорее всего, вы узнаете о них позже (например, при ознакомлении с материалами исполнительного производства), и вам надо будет подтвердить, что вы подали жалобу вовремя. Учтите, что срок на подачу жалобы нужно считать со дня, когда вы узнали или должны были узнать о совершении действий (ст. 122 Закона об исполнительном производстве);
- положения закона и иных нормативных актов, которые пристав нарушил;
- ваши права и интересы, которые нарушил пристав. Например, можно написать, что списание у вас со счета денег нарушает ваши права и интересы в сфере предпринимательства и препятствует исполнению вами обязательств по гражданско-правовым сделкам. Если уже наступили негативные последствия (например, вы понесли убытки), опишите и их.

Как сформулировать требование

Укажите в жалобе:

1. Требование признать неправомерными действия пристава, которые вы описали в жалобе.

Одной жалобой можно обжаловать и постановление пристава, и какие-то его действия — на практике это делают часто. Разные требования в жалобе тогда лучше разграничить. Например, потребуйте признать действия неправомерными, а постановление — отменить полностью или в части.

2. Меры, которые нужно предпринять, чтобы устранить нарушение. Вышестоящий пристав, признав действия неправомерными, в решении сам определит такие меры (п. 4 ч. 3 ст. 127 Закона об исполнительном производстве). Но можно указать в жалобе те меры, которые вы считаете нужными. Например, если вы обжалуете принудительное освобождение нежилого помещения от вашего имущества, можно потребовать обязать пристава вернуть вам помещение и изъятое из него имущество, признать незаконным акт приема-передачи помещения взыскателю.

Если вы не знаете, какие меры стоит предпринять, просто потребуйте в жалобе определить их.

Какие документы приложить к жалобе

Обязательно приложите к жалобе:

1. Документ о полномочиях лица, подписавшего жалобу. Если ее подписал руководитель организации, приложите заверенные копии протокола общего собрания участников о его назначении и устава. Если подписал представитель — доверенность, которая дает ему право обжаловать действия (бездействие) и постановления пристава. Без этих документов вам откажут в рассмотрении жалобы по существу (п. 3 ч. 3 ст. 57, ч. 1 ст. 124, п. 3 ч. 1 ст. 125 Закона об исполнительном производстве, п. 3.4, 3.5 Методических рекомендаций по рассмотрению жалоб, утвержденных Письмом ФССП России от 25.05.2018 № 00153/18/65008-ИС).

2. Ходатайство о восстановлении срока для подачи жалобы, если срок вы пропустили, а в текст жалобы ходатайство не включили.

Документы, подтверждающие основания для обжалования, тоже можно приложить к жалобе. Например, вы должник и хотите обжаловать изъятие у вас имущества, на которое приставом был наложен арест. Можете приложить к жалобе копии постановления о возбуждении исполнительного производства, акта о наложении ареста (описи имущества) и другие документы. Делать это вы не обязаны, но зато вышестоящему приставу не придется запрашивать их, когда он начнет рассматривать жалобу. Если документов не будет, а он сочтет нужным их запросить, срок рассмотрения жалобы приостановится, пока он их не получит, но не более чем на 10 рабочих дней (ч. 3 ст. 124, ч. 2 ст. 15 Закона об исполнительном производстве).

ДЛЯ ЗАМЕТОК

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

АНО «Центр общественных процедур «Бизнес против коррупции»
nocorruption.biz
bpk.tatar

Отпечатано в количестве 1 500 экз.
Казань, 2020