

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ РИСКИ БИЗНЕСА:

ПОЛИЦЕЙСКИЕ ПРОВЕРКИ, УГОЛОВНЫЕ
ДЕЛА

Семинар



Китсинг Владимир Арвувич

Руководитель "Департамента защиты бизнеса"

Московской коллегии адвокатов "Князев и партнёры"

Адвокат в сфере налоговых и экономических преступлений

Образование:

1993-1997 Саратовская государственная юридическая академия, «юриспруденция».

2007-2008 гг. Финансовая академия при Правительстве РФ, «Консультант по налогам и сборам».

2009-2011 гг. Московская международная высшая школа бизнеса «Мирбис», EMBA.

Профессиональный опыт:

1997-2002 гг. - следователь по расследованию экономических преступлений.

2002 г. – наст. время - адвокат в сфере экономических и налоговых преступлений.

2007 г. – наст. время - в команде коллегии адвокатов «Князев и партнеры».

2010 г. – наст. время – преподаватель Русской школы управления.

2012 г. – наст. время – эксперт центра общественных процедур «Бизнес против коррупции».

Наиболее значимые проекты:

Защита интересов компании «KALEVA».

Защита интересов компании «STRABAG».

Защита интересов ряда компаний в рамках проекта «ГЛОНАСС».

О чем мы будем говорить?

1. Понятие, содержание и последствия уголовно-правовых рисков (схемы и последствия их применения)
2. Процесс реализации рисков (как проводятся полицейские проверки и расследуются уголовные дела)
3. Выявление рисков (процесс выявления схем и их организаторов)
4. Снижение рисков (разработка системы защиты от реализации рисков)

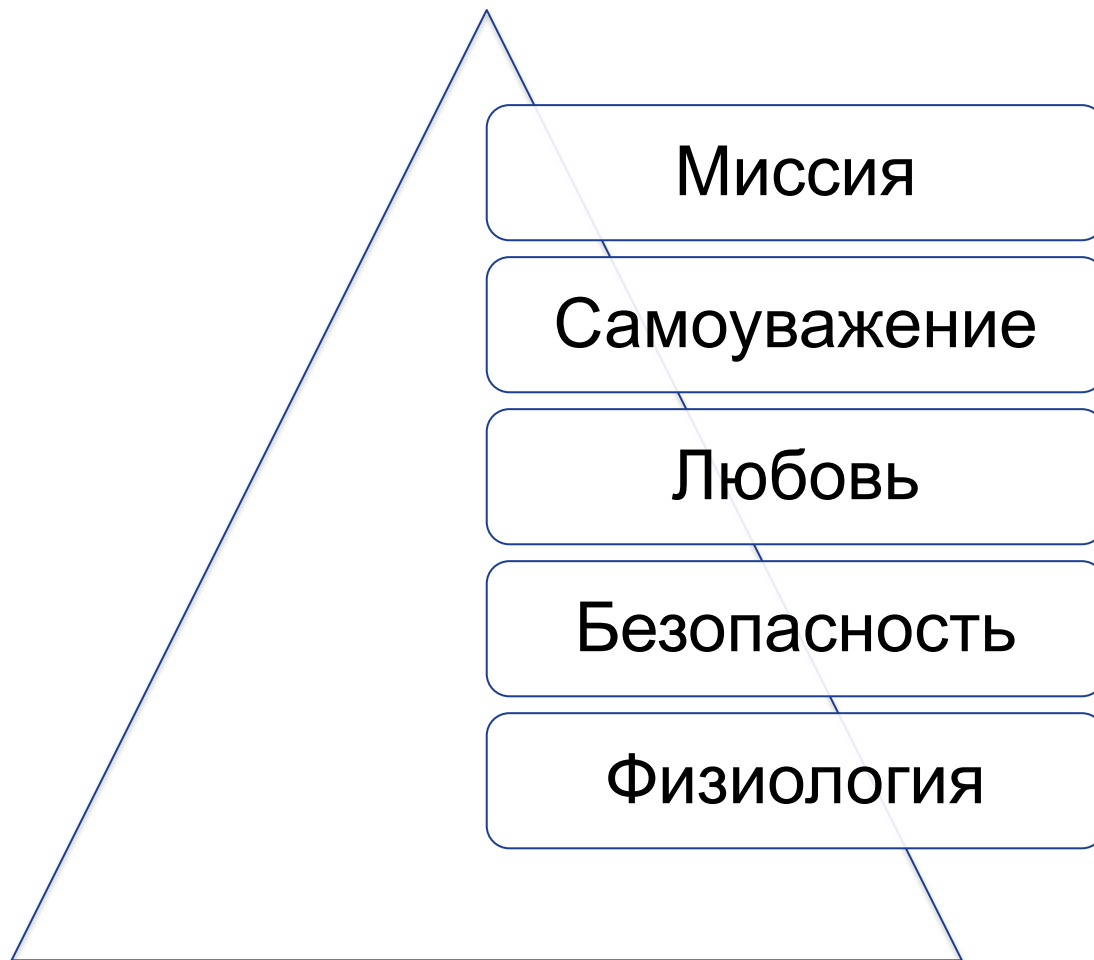
Ожидания слушателей

Почему Вы здесь?

Ваши ожидания от семинара?

Как Вы поймете что день был плодотворным?

Почему мы говорим о рисках?



Понятие

Риск – непосредственно предполагаемое событие, способное принести кому-либо ущерб или убыток.

При этом необходимо понимать вероятность и последствия наступления предполагаемого события.

Уголовно-правовые риски – это риск проведения в отношении компании полицейской проверки и/или возбуждения уголовного дела.

Полицейская проверка

Ряд оперативно-розыскных мероприятий (опрос, обследование и др.), направленных на сбор информации о готовящемся, совершаемом или совершенном правонарушении.

Результатом проверки является возбуждение уголовного дела, либо отказ в его возбуждении.

Уголовные дела

Расследование по уголовному делу производится следователем (дознавателем) при помощи проведения следственных действий (допросы, обыски, выемки и др.).

Целью предварительного расследования является установления наличия/отсутствия состава преступления, лица его совершившего и доказывания вины.

Основными составами преступления, с которыми сталкиваются предприниматели в ходе своей деятельности, являются:

- Мошенничество – ст. 159 УК РФ.
- Присвоение или растрата – ст. 160 УК РФ.
- Уклонение от уплаты таможенных платежей – ст. 194 УК РФ.
- Уклонение от уплаты налогов – ст. 199 УК РФ.
- Злоупотребление полномочиями – ст. 201 УК РФ.
- Коммерческий подкуп – ст. 204 УК РФ.
- Взятка ст. 290,291 УК РФ.

Основания возникновения рисков

Основанием возникновения уголовно-правовых рисков является совершение компанией действий, которые могли бы быть истолкованы сотрудниками полиции как направленные на подготовку или совершение правонарушения.

Наиболее распространенными основаниями возникновения рисков являются:

- **нарушение закона;**
- **недобросовестность контрагентов;**
- **неисполнение договорных обязательств;**

Нарушение закона компанией

1. «Оптимизация» налогообложения.
2. Занижение таможенной стоимости товара.
3. Нарушение правил конкурса, аукциона.

Схема уклонения от уплаты налогов

Включение в схему номинального поставщика

Для занижения прибыли, между реальным поставщиком ТРУ и компанией в схему финансово-хозяйственной деятельности вставляется техническая компани («однодневка»), которая выступает в роли поставщика.

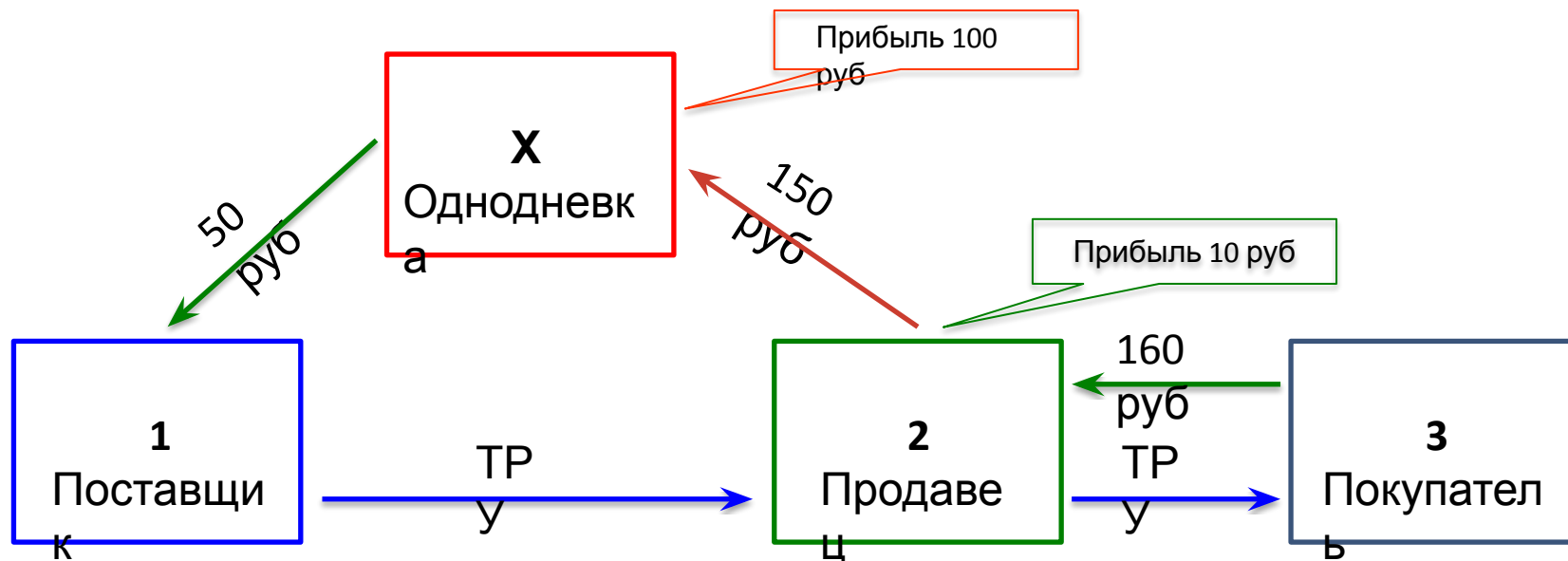
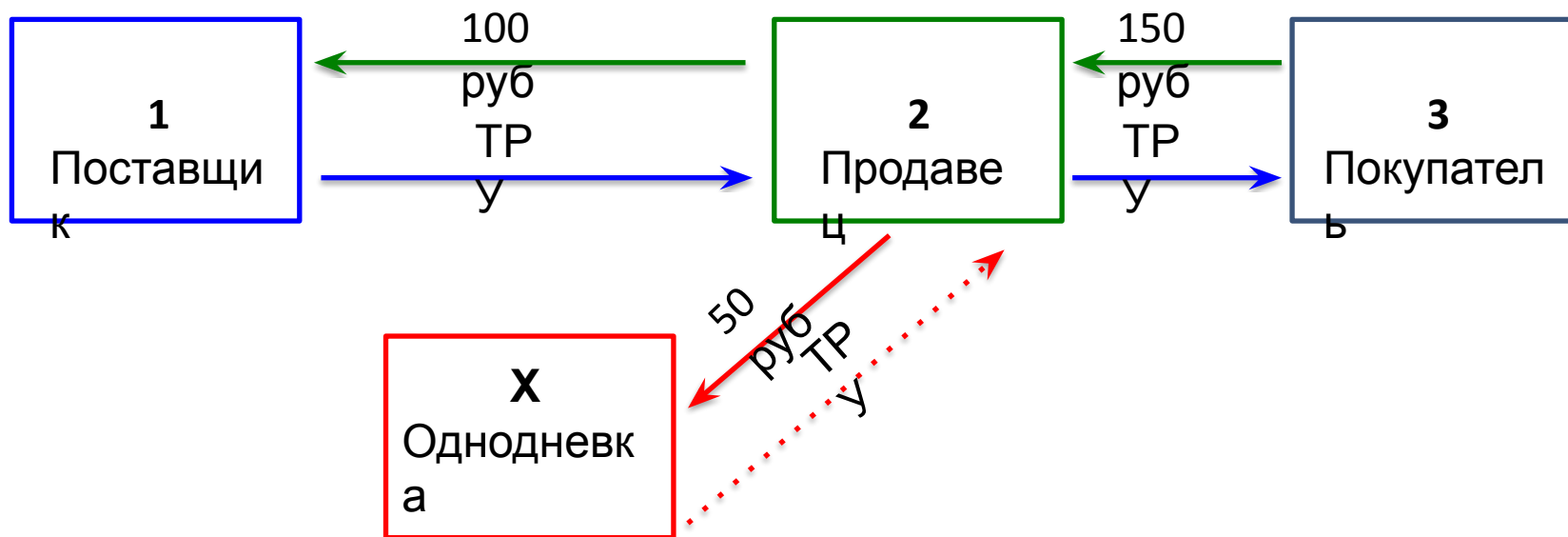


Схема уклонения от уплаты налогов

Занижение прибыли за счет увеличения расходов

В схему финансово-хозяйственной деятельности включается техническая компания, с которой заключаются фиктивные договоры на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, за счет которых на данную компанию выводится часть прибыли.



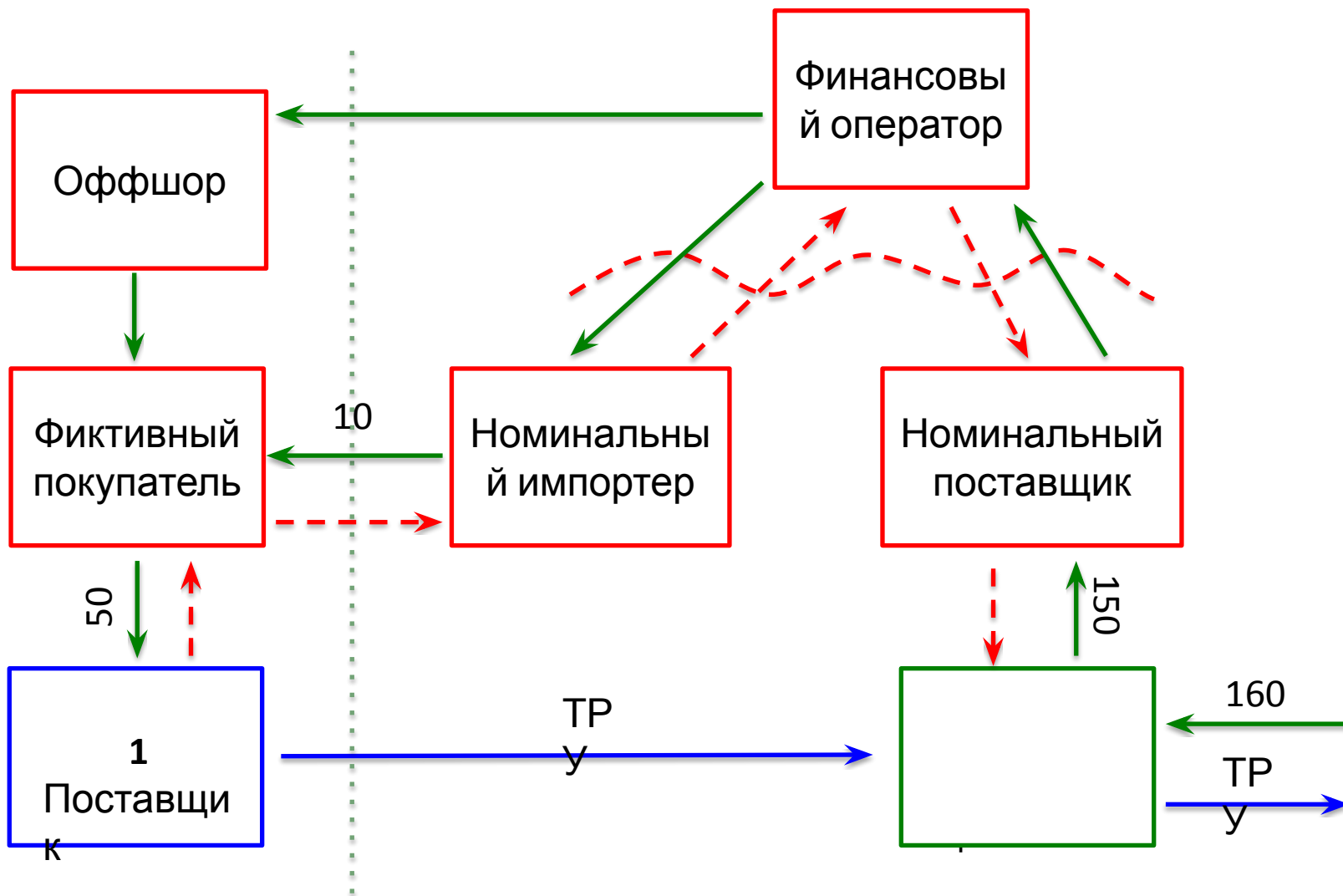
Уклонение от уплаты налогов

Ст. 199 УК РФ

часть 1: от 2 млн. рублей, до 2 лет лишения свободы

часть 2: от 6 млн. рублей, до 6 лет лишения свободы

Схема уклонения от уплаты таможенных платежей



Уклонение от уплаты таможенных платежей

Ст. 194 УК РФ

часть 1: от 2 млн. р., до **2** лет лишения свободы

часть 2: от 10 млн. р., до **5** лет лишения свободы

часть 3: должн. лицо, от 5 до **10** лет лишения свободы

часть 4: орг. группа, от 7 до **12** лет лишения свободы

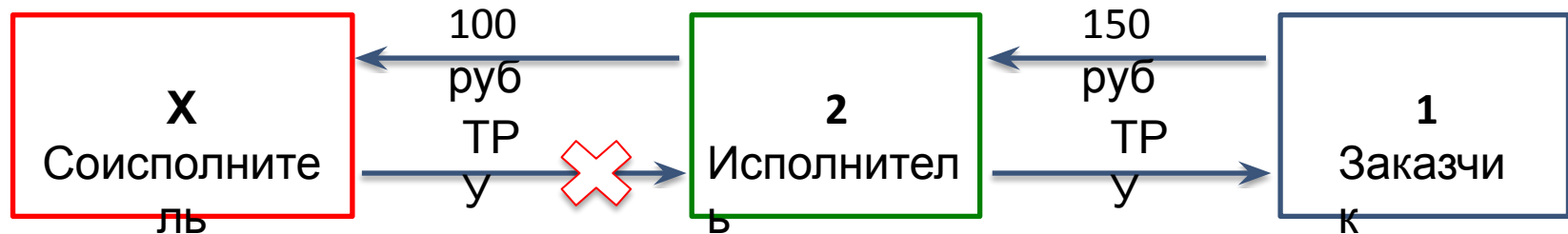
Неисполнение договорных обязательств

Неисполнение договорных обязательств может быть истолковано сотрудниками правоохранительных органов как мошенничество, т.е. действия, направленные на хищение чужого имущества путем обмана или злоупотребления доверием. Компания при заключении договора не намеревалась исполнять условия договора.

Неисполнение договорных обязательств

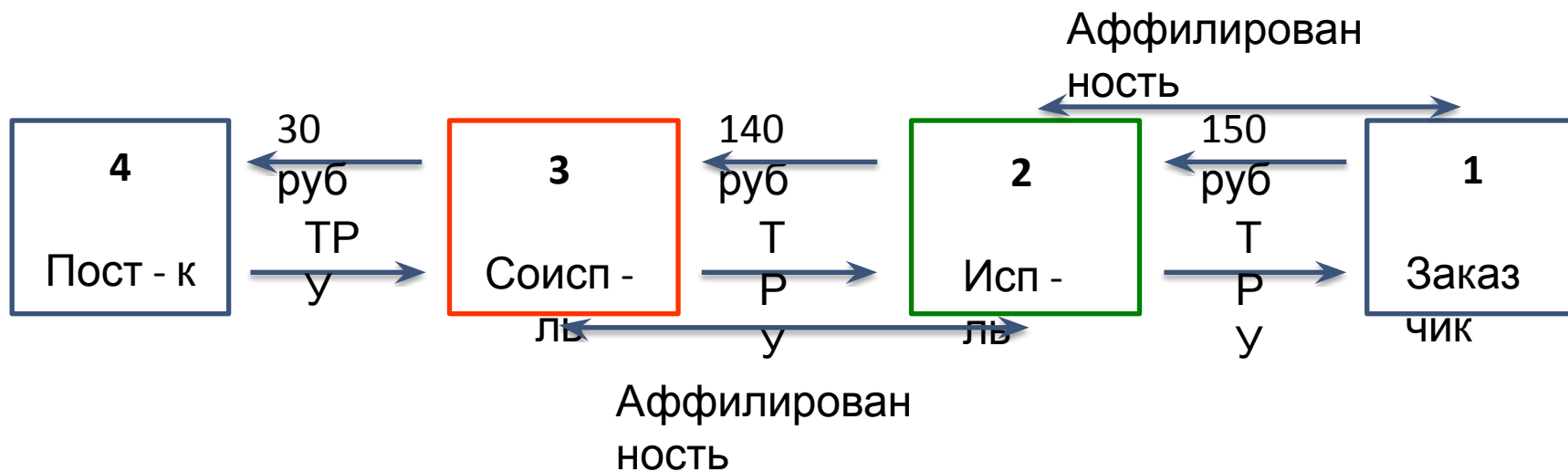
Установка 400 окон вместо 1000 по договору

Компания Исполнитель заключает договор на установку 1000 окон. При проверке результатов работ сотрудниками полиции выясняется, что установлено всего 400 окон, из чего делается вывод, что стоимость 600 окон похищена. Более того, генеральный директор компании - Соисполнителя отказывается от факта подписания договора, а в штате компании нет сотрудников, которые вообще могли бы выполнить данные работы.



Нарушение правил конкурса

Поставка оборудования стоимостью 90 млн. руб. за 400 млн. руб.
Компания Исполнитель выиграла конкурс на поставку оборудования, которое она через своего Соисполнителя закупила в Америке за 3 млн. долл. (90 млн. руб.), а продало государству за 400 млн. руб.



Когда реализуются риски?

Для определения вероятности реализации риска (проведения в отношении компании полицейской проверки или возбуждения уголовного дела), необходимо помимо оснований его возникновения, знать еще и причины реализации.

Вероятность реализации = Основание + Причина.

Причины реализации рисков

Причины – это обстоятельства, в связи с которыми вышерассмотренные основания попадают в поле зрения сотрудников полиции.

Основными причинами реализации рисков являются:

1. Недобросовестная конкуренция.
2. Рейдерство.
3. Внутрикorporативные конфликты.
4. Налоговики, банки, аудиторы
5. Деятельность ПОО (проверки, уг. дела в отношении к/а).
6. Трудовые споры.

Полицейская проверка

I
Предварительный
сбор информации

II
Формирование
доказательственно
й базы

III
Возбуждение
уголовного дела



Этап I

I
Предварительный
сбор информации

Содержание 1-го этапа

Почему компании попадают в поле зрения полиции

Цель полицейских на 1-м этапе

Первоначальные действия полицейских

Утечка информации

- конкуренты/рейдеры
- банки
- аудиторы
- собственники/сотрудники
- налоговые органы
- расследуемые уголовные дела
- материалы проверок контрагентов

Цели первого этапа

Понять схему деятельности компании

Определить слабые места в схеме

Установить местонахождение источников информации: документы, свидетели, базы данных

Что происходит?

Негласные ОРМ

Запросы в компанию

Запросы в банк

Негласные ОРМ

Наведение справок

Сбор образцов для сравнительного исследования

Проверочная закупка

Исследование предметов и документов

Наблюдение

Отождествление личности

Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений

Прослушивание телефонных переговоров

Снятие информации с технических каналов связи

Оперативное внедрение

Контролируемая поставка

Оперативный эксперимент

ст.6 ФЗ «Об
ОРД»

Запросы полиции

Получение документов до возбуждения дела
Получение информации о компании
Установление факта совершения преступления
Использование документов в качестве
доказательств по уголовному делу
Исследование полученных документов

Основания запросов полиции

п.п. 4, 17 ч.1 ст.13
Закона «О полиции»

п.п. 2, 5 ст.6
Закона «Об оперативно-розыскной
деятельности»

Основания запросов полиции

Полиция вправе запрашивать и получать от организаций сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан*

Полиция вправе истребовать от организаций предоставление образцов и каталогов продукции, техническую и технологическую документацию и другие информационные материалы, необходимые для производства экспертиз**

п.п. *4, **17 ч.1 ст.13 Закона «О полиции»

Основания запросов полиции

Наведение справок*

Исследование документов**

п.п. *2, **5 ст.6 Закона «Об ОРД»

Требования полиции обязательны

Требования уполномоченных должностных лиц полиции, предусмотренные пунктами 4, 17 ч.1 ст.13 Закона «О полиции», обязательны для исполнения в сроки, установленные в требовании, но не позднее 1-го месяца со дня вручения требования*


*ч.4 ст.13 Закона «О полиции»

Ответственность

Непредставление юридическим лицом информации –
штраф от 3.000 до 5.000 рублей*

*ст.19.7 КоАП РФ

Образец запроса


**МИНИСТЕРСТВО
ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Генеральному директору
ООО « _____ »

_____ 2012 г. № _____
на № _____ от _____
[О предоставлении информации]

Уважаемый _____!

В связи с проведением ОЭБ и ПК _____
_____ проверочных мероприятий о возможных фактах хищения
бюджетных денежных средств в особо крупном размере, _____
_____, руководствуясь п.4, 29 ч.1 ст.13 Федерального
закона Российской Федерации от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ "О полиции",
ст.6, 7 Федерального закона РФ от 12 августа 1995 года №144-ФЗ «Об
оперативно-розыскной деятельности», прошу Вас не позднее 5 дней с
момента получения запроса предоставить в наш адрес заверенные копии
следующих документов:

1. Договоры, заключенные с компанией ООО « _____ » (ИНН
_____) за период с 2008 года по настоящее время, со всеми
приложениями и дополнениями к ним, а также протоколы согласования
цены, технические задания, акты приема - передачи, счета, счета-фактуры,
платежные поручения, товарно - транспортные накладные;
2. Сведения о транспорте, использованном для отгрузки и поставки
продукции, с приложением данных об экспедиторах (водителях и иных
представителях);
3. Сертификаты (удостоверения, паспорта) качества на продукцию
(оборудование);
4. Договоры, заключенные с _____ « _____ » за
период с 2008 года по настоящее время, со всеми приложениями и
дополнениями к ним, а также протоколы согласования цены, технические
задания, акты приема - передачи, счета, счета-фактуры, платежные
поручения, товарно - транспортные накладные;
5. Книгу покупок за период с 2008 года по настоящее время.

Запрашиваемые копии документов должны быть внесены в опись,
пронумерованы, сшиты и заверены подписью руководителя и оттиском
печати организации.

Прошу Вас также, явиться в ОЭБ и ПК _____
_____ для дачи объяснений, предварительно связавшись с
оперуполномоченным ОЭБ и ПК _____
_____ по телефону _____.

Одновременно сообщая, что согласно ст. 19.7 Кодекса об
административных правонарушениях РФ непредставление или не
своевременное представление в государственный орган (должностному
лицу) сведений (информации), представление которых предусмотрено
законом и необходимо для осуществления этим органом его законной
деятельности, а равно представление в государственный орган таких
сведений в не полном объеме или в искаженном виде, влечет привлечение
к административной ответственности.

Начальник полиции _____

Запросы полиции в банк

- О движении денежных средств по счетам
- О лицах, указанных в карточке с образцами подписей и оттиска печати
- О представлении документов, содержащихся в сформированном юридическом деле клиента
- О предоставлении данных лиц, снимавших наличные денежные средства со счетов
- О предоставлении платежных документов

Полицейская проверка

I
Предварительный
сбор информации

II
Формирование
доказательственно
й базы



Содержание 2-го этапа

Цели полицейских на 2-м этапе

Методы сбора информации

- гласные и негласные ОРМ
- обследование
- опрос
- личный досмотр

Доказательства

Документы

Электронные

Свидетель

Компьютеры

Физические

носители

показания



Гласные ОРМ*

Обследование помещений

Опрос

*ст.6 Закона «Об ОРД»

Гласные

Негласные

-
- Проводятся гласно, сотрудник полиции, предъявляет служебное удостоверение, предъявляет основания проведения
 - Требуется согласие лица, в отношении которого проводятся
 - За отказ лица от проведения не предусмотрена ответственность
- Проводятся негласно, без уведомления лица
 - Не требуется согласие лица, в отношении которого проводятся

Необходимость получения согласия

Ограничение прав, свобод и законных интересов граждан, а также прав и законных интересов организаций допустимо только по основаниям и в порядке, которые предусмотрены законом.*

Поскольку законом не предусмотрена возможность применения каких-либо ограничений в ходе обследования или опроса, то принудительное проведение их невозможно, поскольку это является прямым ограничением прав и законных интересов.

*ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции»

Обследование помещений*

Требуется согласие

Порядок регламентирован инструкцией

Основание проведения – распоряжение

Не могут вскрывать запертые помещения, шкафы, сейфы

В присутствии не менее 2-х понятых

Могут изымать предметы и документы

Не могут запретить общаться и покидать помещение

Не могут производить личный обыск и изъятие личных вещей

Легитимно только в присутствии ген. директора либо представителя компании по доверенности

*п.8 ст.6 Закона «Об ОРД»

Основания изъятия документов

п.10 ч.1 ст.13 Закона «О полиции»

Полиция вправе производить изъятие документов, предметов, материалов и сообщений

ч.1 ст.15 Закона «Об ОРД»

При проведении ОРМ сотрудники полиции вправе производить изъятие документов, предметов, материалов и сообщений

Копирование документов и электронной информации*

С изъятых документов снимаются копии, которые заверяются и передаются лицу, у которого изымаются

По ходатайству, с изымаемых электронных носителей, информация копируется на другие носители

Не допускается копирование документов и информации, если это может воспрепятствовать осуществлению ОРД

*ч.1 ст.15 Закона «Об ОРД»

Обследование

Обыск

Гласное ОРМ

До возбуждения дела

Требуется согласие

Порядок регламентирован инструкцией

Основание проведения – распоряжение

Не могут вскрывать запертые помещения, шкафы, сейфы

В присутствии не менее 2-х понятых

Могут изымать предметы и документы

Не могут запретить общаться и покидать помещение

Не могут производить личный обыск и изъятие личных вещей

Легитимно только в присутствии ген. директора либо представителя компании по доверенности

Следственное действие

После возбуждения дела

Согласие не требуется

Порядок строго регламентирован УПК РФ

Основание проведения – постановление о производстве обыска

Могут вскрывать запертые помещения, шкафы, сейфы

В присутствии не менее 2-х понятых

Могут изымать предметы и документы

Могут запретить общаться и покидать помещение

Может проводиться личный обыск и изъятие личных вещей

Личный досмотр

Мера обеспечения по делу об административном правонарушении

Проводится в случае наличия факта совершения физ.лицом административного правонарушения

Регламентирован КоАП РФ и п.16 ч.1 ст.13 Закона «О полиции»

Предусмотрен личный досмотр, досмотр вещей, проводимый без нарушения их целостности

Цель – обнаружение орудий и предметов совершения правонарушения

В присутствии не менее 2-х понятых

Составляется протокол досмотра

Личный обыск

Следственное действие

Проводится в рамках возбужденного уголовного дела

Регламентирован ст.184 УПК РФ

Предусмотрен обыск подозреваемого, обвиняемого

Цель – изъятие предметов, документов, имеющих значение для уголовного дела

В присутствии не менее 2-х понятых, только лицом одного пола

Составляется протокол обыска (возможно проведение без составления протокола)

Опрос

Требуется согласие опрашиваемого

Даются объяснения

Сотрудники полиции имеют право получать от граждан объяснения, а граждане не обязаны давать их

Отказаться от дачи объяснений можно без объяснения причин

Ответственность за отказ и за дачу заведомо ложных объяснений отсутствует

Лицо приглашается и не может быть принудительно доставлено

Ответственность за неявку отсутствует

Опрос

Допрос

До возбуждения дела

Лицо приглашается

Даются объяснения

С согласия опрашиваемого

Отказ без указания причин

Ответственность за отказ и за дачу заведомо ложных объяснений отсутствует

Лицо не может быть принудительно доставлено

Ответственность за неявку отсутствует

В рамках возбужденного дела

Лицо вызывается повесткой

Даются показания

Без согласия допрашиваемого

Отказ по ст.51 Конституции РФ

Свидетель несет ответственность за отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний*

В случае неявки лицо может быть подвергнуто приводу

За неявку в отсутствие уважительных причин, возможно денежное взыскание в порядке ст.118 УПК РФ

*ст.307, 308 УК РФ

Статья 51 Конституции РФ

Никто не обязан свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников

Полиция взаимодействует с налоговиками

Полицейские имеют право участвовать в проведении выездных налоговых проверок¹

При выявлении правонарушения, входящего в компетенцию налоговых органов, сотрудники полиции в 10-ти дневный срок направляют материалы в налоговую инспекцию¹

Если в течение двух месяцев со дня истечения срока исполнения требования об уплате налога, налогоплательщик не уплатил в полном объеме суммы недоимки, налоговые органы обязаны в течение 10 дней со дня выявления указанных обстоятельств направить материалы в следственные органы²

¹Приказ МВД РФ №495, ФНС РФ №ММ-7-2-347 от 30.06.2009 г.

²п.3 ст. 32 НК РФ

Полицейская проверка

I
Предварительный
сбор информации

II
Формирование
доказательственно
й базы

III
Возбуждение
уголовного дела



Уголовные дела

Что происходит после возбуждения дела

Основные составы преступлений

Вероятность вынесения судом оправдательного приговора

Что происходит?

Использование уголовного дела как инструмента давления на бизнес

Выемки, обыски, допросы сотрудников, арест товара, акций и т.д. с целью парализации деятельности предприятия

Арест или угроза ареста генерального директора или собственника предприятия для понуждения к принятию требуемого решения

Мошенничество

Ст.159 УК РФ

Мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием

часть 3: от 250 т.р., до **6** лет лишения свободы

часть 4: от 1 млн.р., до **10** лет лишения свободы

Схемы, состав, элементы
доказывания

Мошенничество в сфере предпринимательской деятельности

Ст. 159.4 УК РФ

Мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности

часть 2: от **1,5** млн.р., до **3** лет лишения свободы

часть 3: от **6** млн.р., до **5** лет лишения свободы

Освобождение от ответственности

Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный вред*

* ст.75 УК РФ

Уклонение от уплаты таможенных платежей

Ст. 194 УК РФ

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица, совершенное в крупном размере

часть 1: от 2 млн. р., до **2** лет лишения свободы

часть 2: от 10 млн. р., до **5** лет лишения свободы

часть 3: должн. лицо, до **10** лет лишения свободы

часть 4: орг. группа, до **12** лет лишения свободы

Схема, состав, элементы
доказывания

Освобождение от ответственности

Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч.1 ст.194 УК РФ освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный государству и перечислило в бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы ущерба*

*Ч. 2 ст.76.1 УК РФ

Уклонение от уплаты налогов

Ст. 199 УК РФ

часть 1: от 2 млн. рублей, до 2 лет лишения свободы

часть 2: от 6 млн. рублей, до 6 лет лишения свободы

Освобождение от ответственности

Лицо, впервые уклонившееся от уплаты налогов, освобождается от уголовной ответственности, в случае **полной уплаты сумм недоимки, пени и штрафа в размере, определяемом **в соответствии с налоговым кодексом*****

*Примечание 2 к ст.199 УК РФ

Злоупотребление полномочиями

Использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам*

часть 1: существенный вред, до **4** лет лишения свободы

часть 2: тяжкие последствия, до **10** лет лишения свободы

*ст.201 УК РФ

Схемы, разбор состава,
примеры из практики, уклонение от уплаты налогов квалифицируют как
201

Дача взятки

Дача взятки должностному лицу лично или через посредника*

часть 4: группа лиц или крупный размер, до 10 лет лишения свободы

часть 5: особо крупный размер, от 7 до 12 лет лишения свободы

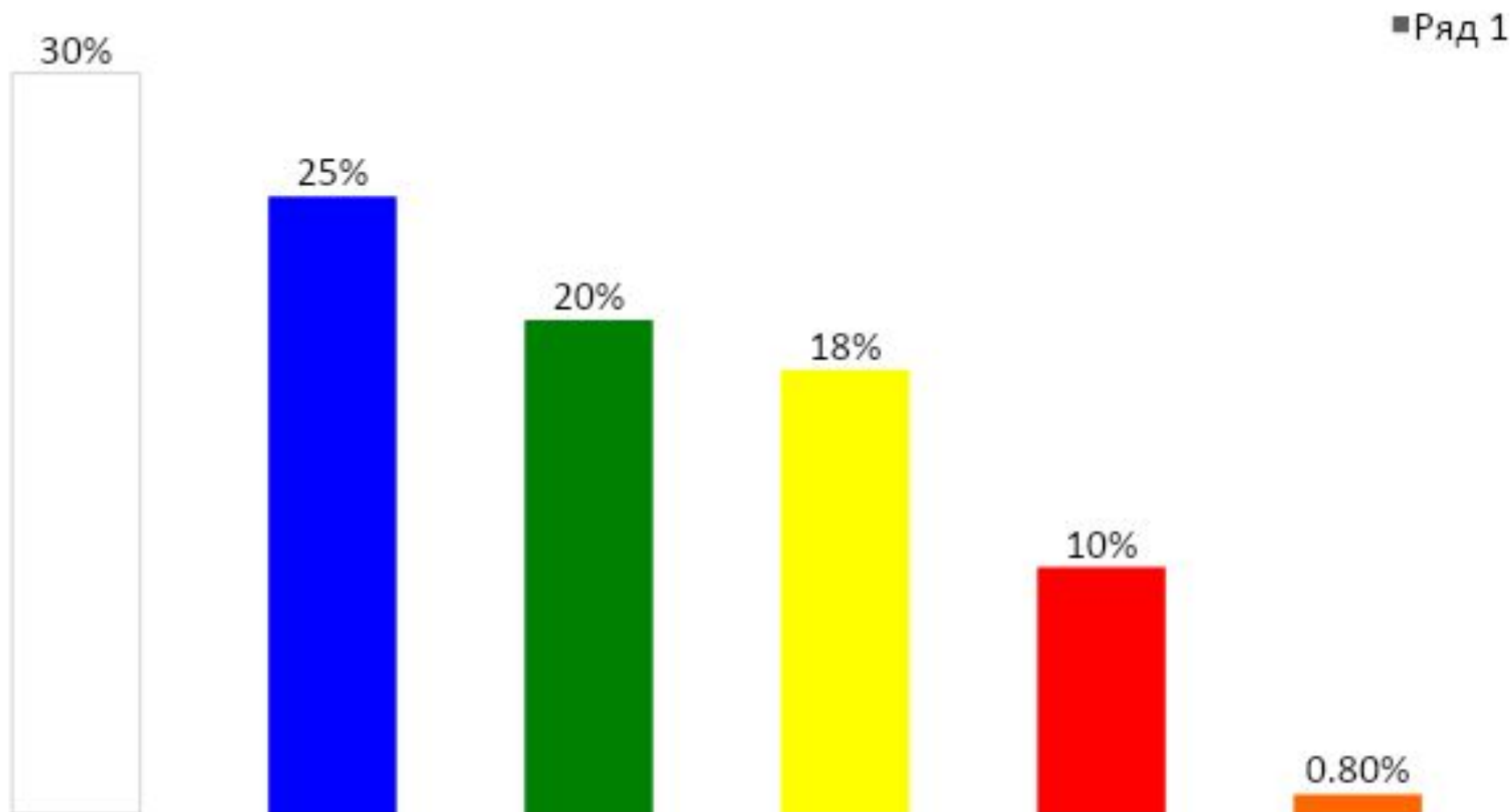
*ст.291 УК РФ

Освобождение от ответственности

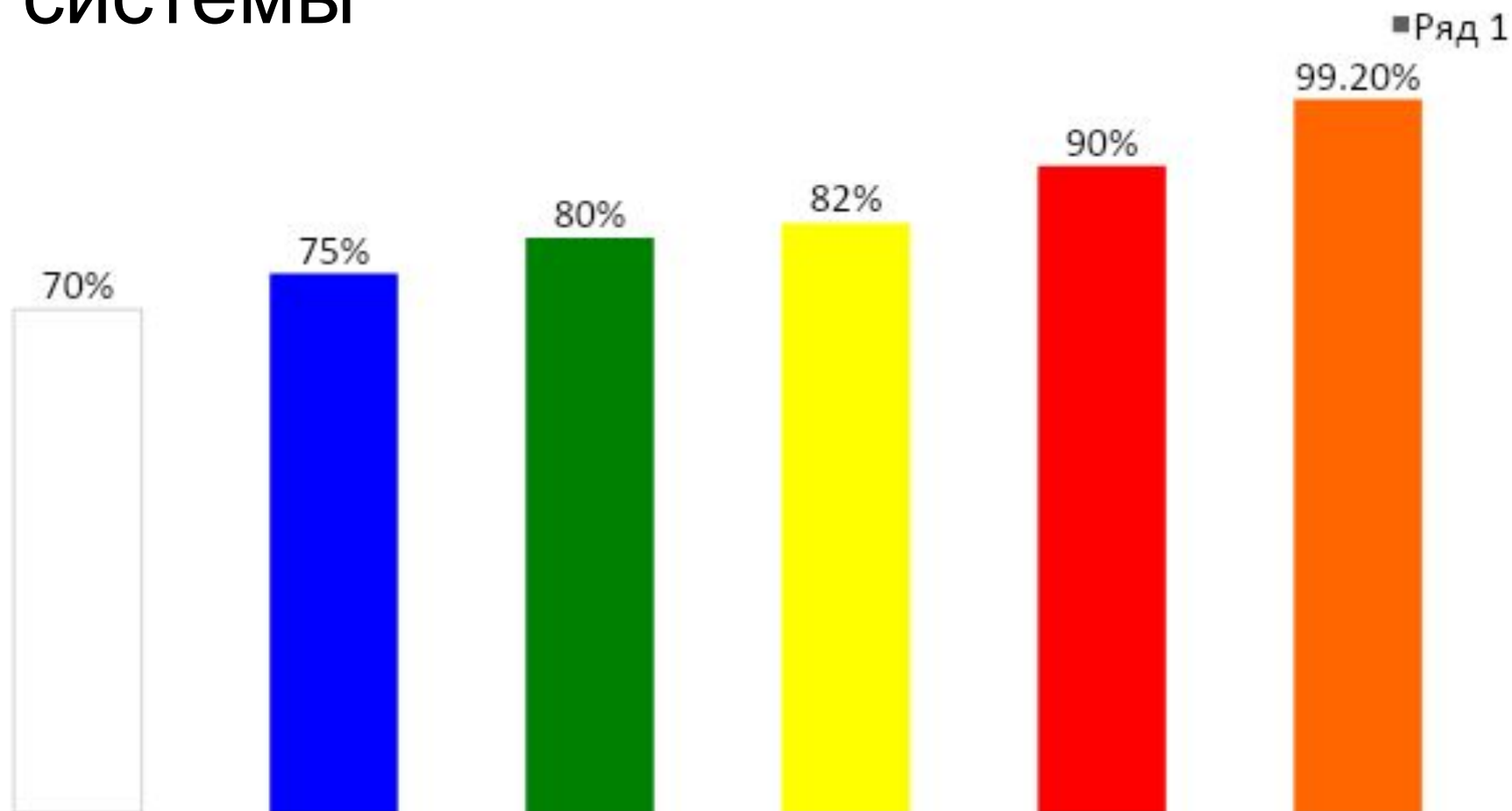
Лицо, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления, либо имело место вымогательство взятки, либо лицо после совершения преступления добровольно сообщило о даче взятки*

*Примечание к ст.291 УК РФ

Оправдательные приговоры



«Эффективность» судебной системы



Меры государства по защите бизнеса

Возбуждение дел по заявлению потерпевшего

Изменения в ч.3 ст.20 УПК РФ* –
уголовные дела по ст.ст.159-159.6,160,165 УК РФ, при
осуществлении предпринимательской деятельности,
возбуждаются только по заявлению потерпевшего

*Закон №207-ФЗ от 29.11.2012 г.

Проблемы применения

Причинение ущерба государственному
или муниципальному имуществу

Непризнание деятельности
предпринимательской

Возбуждение дел по налоговым преступлениям

Изменения в ст.140 УПК РФ* –
поводом возбуждения уголовного дела по ст.199 УК РФ служат
только материалы, направленные из налоговых органов

Ограничение до 3-х лет периода деятельности компании за
который может быть возбуждено дело по ст.199 УК РФ

*Закон №407-ФЗ от 06.12.2011 г.

Прекращение дел по налоговым преступлениям

Изменения в ст.28.1 УПК РФ* –
уголовное преследование прекращается при
возмещении ущерба, причиненного бюджетной
системе РФ до назначения судебного заседания

Расширение перечня этапов на которых можно
возместить причиненный бюджетной системе ущерб

*Закон №420-ФЗ от 06.12.2011 г.

Что получили?

Либерализация ответственности

Приоритетность в получении выявленных недоимок, штрафов и пеней

Запрет на арест предпринимателей

Заключение под стражу в качестве меры пресечения **не может быть применено** в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, предусмотренных ст.ст. 159-159.6, 160, 165, **если эти преступления совершены в сфере предпринимательской деятельности**, а также ст.ст. 171-174.1, 178-178, 180-183, 185-185.4, 190-199.2 УК РФ*

*ч.1.1 ст.108 УПК РФ

Проблемы применения

Непризнание деятельности предпринимательской – основание ареста по ст.ст. 159-159.6, 160, 165 УК РФ

Возбуждение дела по ст. 201 УК РФ как законное основание ареста и обход необходимости проведения налоговой проверки

Общественные организации

- «Деловая Россия»
- «Опора России»
- РСПП
- ТПП

Омбудсмен по защите прав предпринимателей

- обращаться в суд с заявлением о признании недействительными решений государственных органов (за исключением прокуратуры, следственного комитета и судебных органов) и муниципалитетов;
- обращаться в суд с исками о защите прав предпринимателей;
- обжаловать вступившие в силу судебные акты арбитражных судов;
- получать от органов государственной власти и муниципалитетов необходимую информацию;
- беспрепятственно посещать органы государственной власти и органы местного самоуправления;
- без специального разрешения посещать обвиняемых и осужденных по «предпринимательским статьям» в местах содержания под стражей и учреждениях, исполняющих уголовные наказания;
- участвовать в выездных проверках государственными органами предприятий;
- направлять президенту РФ и в Правительство РФ предложения об отмене или изменении нормативных правовых актов, регулирующих предпринимательскую деятельность.

«Бизнес против коррупции»

Оперативное направление – рассмотрение обращений предпринимателей

Аналитическое направление – мониторинг ситуации с коррупционным и рейдерским давлением в бизнес-среде

Законодательное направление – разработка предложений по совершенствованию законодательства Российской Федерации

Что имеем?

Неэффективность правовых новаций

Проблемы в правоприменении (возможность обхода мер по защите бизнеса)

Отсутствие реальной защищенности бизнеса

Выявление уголовно-правовых рисков

Анализ деятельности компании

Анализ схемы извлечения прибыли

Анализ схемы налогообложения

Отношения с контрагентами

Анализ полноты исполнения обязательств при привлечении соисполнителя, субподрядчика

Проверка добросовестности контрагента как налогоплательщика (должная осмотрительность)

Взаимоотношения с государством

Анализ наличия аффилированности с госзаказчиком

Анализ фактических условий победы в аукционе
(конкурсе)

Оценка полноты исполнения госконтрактов

Анализ аффилированности между исполнителем и
соисполнителем по госконтрактам

Конкурентная среда

Анализ взаимоотношений с конкурентами

Анализ методов конкурентной борьбы

Внутрикорпоративные отношения

Выявление наличия конфликта интересов
собственников, топ-менеджеров

Оценка защищенности интересов
собственников и активов компании

Отношения с банком

Оценка соблюдения условий погашения
кредита компанией

Выявление прецедентов захвата
указанным банком заложенных активов

Исполнение договорных обязательств

Оценка полноты исполнения обязательств компании по заключенным договорам перед:

- государством
- госзаказчиками
- контрагентами

Трудовые отношения

Оценка уровня лояльности работников

Анализ оформления трудовых взаимоотношений

Анализ корректности увольнения работников

Наличие и фактическая работа режима коммерческой тайны

Проведение финансовых расследований на предмет выявления системы откатов и создания «прокладок»

Анализ наличия уголовно-правовых рисков

| | Вопрос | Ответ | |
|----|---|-------|-----|
| | | да | нет |
| 1 | Имеется ли между вашей компанией и госзаказчиками аффилированность? | 8 | 0 |
| 2 | Применяет ли ваша компания для победы в конкурсах (аукционах) методы, не связанные с предложением наиболее выгодных условий, чем другие участники? | 8 | 0 |
| 3 | Существуют ли государственные контракты, исполнение обязательств по которым ваша компания производит не в полном объеме, получая при этом всю сумму денежных средств по контрактам? | 10 | 0 |
| 4 | Применяют ли конкуренты вашей компании недобросовестные методы борьбы? | 5 | 0 |
| 5 | Имеются ли в вашей компании внутрикорпоративные конфликты? | 4 | 0 |
| 6 | Выстроена ли в вашей организации система защиты активов? | 4 | 0 |
| 7 | Все ли контрагенты вашей компании являются добросовестными налогоплательщиками? | 0 | 30 |
| 8 | Допускает ли в ваша организация нарушение сроков погашения кредитов и известны ли вам случаи захвата банком заложенных активов? | 10 | 0 |
| 9 | Допускает ли ваша компания неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств перед контрагентами, государством (налоговые органы, внебюджетные фонды)? | 10 | 0 |
| 10 | Имеются ли в вашей организации работники, располагающие информацией об уголовно-наказуемых нарушениях в деятельности компании, с которыми возникали конфликтные ситуации? | 7 | 0 |
| 11 | Имеются ли в вашей организации случаи недружественного увольнения работников, располагающих информацией о нарушениях в деятельности компании, влекущих уголовную ответственность? | 9 | |
| 12 | Введен ли в вашей компании режим коммерческой тайны? | 0 | 5 |
| 13 | Проводится ли в Вашей компании проверка контрагентов (проявление должной осмотрительности, аффилированности сотрудникам компании и их родственникам) | 0 | 10 |



Результат

0-30 – риски практически отсутствуют

31-60 – имеются существенные риски

61-85 – уровень риска очень высок

Программа «Минимум»
Защита информации

Программа «Максимум»
Анализ выявленных рисков
Защита информации о выявленных рисках
Внесение изменений в деятельность компании

До прихода сотрудников полиции

Уголовно-правовой аудит

Выявление существующих рисков

Разработка мер по снижению рисков

Внедрение разработанных мер на практике

Контрольно-пропускная система

- Эффективность
- Безопасность
- Удобство

«Правильно» храните документы

Хранить бухгалтерские документы следует таким образом, чтобы не допустить возможность свободного доступа к ним и их изъятия:

- храните документы в запирающихся шкафах
- храните документы вне офиса

«Правильно» храните информацию

Ограничение доступа

Безопасность/Удобство

Отдельная комната

Отдельный офис

Виртуальный офис

Подготовка плана действий при проверке

Поможет сотрудникам компании не паниковать, действовать быстро и эффективно

Каждый сотрудник будет знать свою роль, что ему следует делать, как реагировать

Вести переговоры с проверяющими будет заранее определённый, а следовательно подготовленный сотрудник компании

Подготовка сотрудников компании к проверке, обыску, допросу

Сотрудники компании должны знать свои права, и возможные негативные последствия их незнания

Важно всем **правильно понимать** право не свидетельствовать против самого себя*

*ст.51 Конституции РФ

Введение режима коммерческой тайны

Выемка предметов и документов,
содержащих
коммерческую тайну производится на
основании судебного решения*

*ч.3 ст.183 УПК РФ

Должная осмотрительность

- 1 Выписка из ЕГРЮЛ
- 2 Свидетельство о постановке на налоговый учет
- 3 Свидетельство о регистрации
- 4 Устав
- 5 Приказ о назначении генерального директора
- 6 Копия паспорта генерального директора
- 7 Налоговая декларация
- 8 Справка из налоговой об отсутствии задолженности перед бюджетом

Должная осмотрительность

В запросе в налоговый орган укажите:

«Непредставление ответа на данный запрос будет расценено как отсутствие у компании «N» задолженности по налогам и сборам перед бюджетом РФ»

ПП ВАС №53 от 12.10.2006 г.

После прихода сотрудников полиции

Проверка удостоверения

Попросите сотрудников полиции представиться и предъявить служебные удостоверения

Проверьте срок действия удостоверений

Перепишите данные удостоверений всех сотрудников полиции

Проверка

Потребу
вручить в
ОФМ «Об
сооружен
Проверьт
Сверьте

Приложение № 1 к Инструкции
Образец бланка

Распоряжение
№ _____ от « _____ » 20 ____ года

о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств

(должность, специальное звание, Ф.И.О. лица, назначающего мероприятие)
РАССМОТРЕВ:

(излагаются имеющиеся сведения, указывающие на признаки нарушения законодательства, влекущего уголовную ответственность; постановление, поручение, запрос¹)
В соответствии со ст. 2, 6, 7 и 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», —

РАСПОРЯДИЛСЯ:

1. С целью установления дополнительных сведений и получения достаточных оснований для решения вопроса о возбуждении уголовного дела провести гласное оперативно-розыскное мероприятие обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности, транспортных средств в отношении:
(нужное подчеркнуть)

(наименование юридического лица с указанием юридического адреса и его фактического места расположения, место регистрации и фактического нахождения физического лица)
2. Поручить проведение мероприятия _____
(должности, специальные звания, Ф.И.О. лиц, уполномоченных на проведение мероприятия)

3. В ходе мероприятия провести обследование: помещения, здания, сооружения, участка местности и транспортного средства, принадлежащего:
(нужное подчеркнуть)

(наименование юридического лица, Ф.И.О. физического лица)
4. В рамках мероприятия провести осмотр, изучение и изъятие предметов (включающих в себя и электронные носители), документов (или их копий), имеющих отношение к устанавливаемой противоправной деятельности.
Место печати _____

(подпись лица, назначившего проведение мероприятия)
С распоряжением ознакомлен _____

(должность, Ф.И.О. представителя юридического лица, Ф.И.О. физического лица)

(дата) _____ *(подпись)*

Отметка об отказе в ознакомлении _____
Копию настоящего распоряжения получил _____

(должность, Ф.И.О. представителя юридического лица, Ф.И.О. физического лица)

(дата) _____ *(подпись)*

Отметка об отказе в получении распоряжения _____

¹ Не допускается разглашение сведений, составляющих государственную или иную охраняемую законом тайну.

едъявить и
оведении
ния,
олиции
зации

Важно!

В распоряжении о проведении ОРМ, в графе «С распоряжением ознакомлен», укажите:

«С проведением обследования помещения не согласен, прошу сотрудников полиции покинуть офис компании»

И только после этого поставьте свою подпись!

Контроль за действиями сотрудников полиции

Не
оставляйте
сотрудников
наедине

Закрепите
работников
за
сотрудникам
и

Фиксируйте
действий на
видео

Внесите
замечания в
протокол

Обжалование неправомерных действий

«Бьют тех кто это позволяет!»

Лояльность к сотрудникам полиции,
допускающим в отношении вас
неправомерные действия, убедит в
безнаказанности и удвоит агрессию

Видеофиксация

Снижение агрессии полицейских

Фиксация нарушений

Доказательство нарушений

Злоупотребление и превышение полномочий

ст.285 УК РФ – «Злоупотребление должностными полномочиями»

ст.286 УК РФ – «Превышение должностных полномочий»

Быстро реагируйте на нарушения закона

Звоните 02 (все звонки фиксируются)

Звоните в районную прокуратуру

Звоните в УСБ

Обжалуйте неправомерные действия

Обжалование неправомерных действий

Вводная часть – немного о компании

Описательная часть – укажите конкретные действия сотрудников полиции и нормы права, которые они нарушили

Резолютивная часть – четко сформулируйте свою просьбу, попросите письменно уведомить Вас о принятом решении

Приложения

Статья 51 Конституции РФ

Никто не обязан свидетельствовать против
себя,
своего супруга и близких родственников*

*ч.1 ст.51 Конституции РФ

Дача показаний

Отказ

Исключение риска дачи «ненужных» показаний

Возможность понять ход следствия через задаваемые вопросы, без предоставления информации допрашиваемым

Возможность формирования позиции по делу и дача выверенных показаний

Согласие

Временная «лояльность» следователя до достижения поставленной им цели

Риск наличия противоречий с показаниями других участников процесса и выстраиваемой линией защиты

Важно!

В протоколе допроса следует указать:
**«От дачи показаний отказываюсь на
основании статьи 51
Конституции РФ, поскольку
считаю, что данные мною
показания могут быть
использованы органами
предварительного следствия
против меня»**

Консультирование со специалистом

Всегда ставьте под сомнение требования сотрудников полиции!

Вы не обязаны сиюминутно выполнять указания сотрудников полиции в ходе проверки

Прежде чем отвечать на вопросы сотрудника полиции или выполнять его указания проконсультируйтесь со своим адвокатом или другим специалистом в данной области права

Программа «Личный адвокат»

Резюмируем

Защита от полицейских проверок эффективна при соблюдении двух условий:

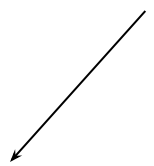
1. Сотрудники полиции не могут проникнуть в офис компании без Вашего согласия.
2. Даже проникнув в офис, сотрудники полиции не могут обнаружить там компрометирующую Вас информацию, документацию и опросить сотрудников компании.

Доказательства

Документы

Электронные
Компьютерные
носители

Свидетельские
показания



Правильное

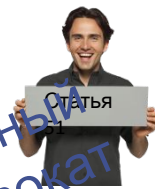
хранение

Компьютерная
тайна

Правильное

хранение

Компьютерная
тайна



Личный
адвокат



Князев и партнёры
Московская Коллегия Адвокатов

Резюмируем

Защита от уголовного преследования будет эффективной, если:

1. При проведении следственных действий не может быть получена информация, компрометирующая деятельность компании (документы, серверы, компьютеры, сотрудники).
2. Разработана защитная позиция и все работники компании согласованно выполняют ее условия

Анализ защищенности бизнеса

| | Вопрос | Ответ | |
|---|---|-------|-----|
| | | да | нет |
| 1 | Имеется ли у вас контрольно-пропускная система, реально способная не позволить сотрудникам полиции беспрепятственно проникнуть в офис вашей компании? | 40 | 0 |
| 2 | Имеется ли среди сотрудников вашей компании лицо, обладающее достаточными знаниями в области права и личными качествами, необходимыми для общения с сотрудниками полиции (проверки удостоверений, распоряжения и т.д.)? | 10 | 0 |
| 3 | Имеются ли в Вашем коллективе лица, обладающие достаточными знаниями в области права и личными качествами, необходимыми для осуществления контроля за действиями сотрудников полиции в процессе проверки? | 5 | 0 |
| 4 | Имеется ли у вас специалист в области полицейских проверок, способный оказать необходимую помощь в случае внезапной проверки? | 10 | 0 |
| 5 | Созданы ли в вашей организации условия, не позволяющие сотрудникам полиции беспрепятственно получить доступ к финансовым документам (документы хранятся в запирающихся шкафах, сейфах; документы вывозятся в архивную компанию и т.д.)? | 20 | 0 |
| 6 | Существуют ли в вашей организации условия, не позволяющие сотрудникам полиции беспрепятственно получить доступ к информации хранящейся на электронных носителях (сервер находится в запертом помещении / в другом здании / в другом городе / в другой стране; на жестких дисках компьютеров информация отсутствует и т.д.)? | 20 | 0 |
| 7 | Установлена ли в офисе вашей компании система видеонаблюдения? | 10 | 0 |
| 8 | Используется ли в вашей организации режим коммерческой тайны? | 10 | 0 |
| 9 | Разработан ли в вашей компании «План действий в случае проверки» с распределением функций и обязанностей для всех сотрудников компании? | 10 | 0 |
| | Общий балл | | |

Результат

0-19 – бизнес не защищен

20-39 – защита в неудовлетворительном
состоянии

40-59 – система защиты требует
доработки

60-79 – система защиты выстроена
хорошо

80-135 – система выстроена эффективно

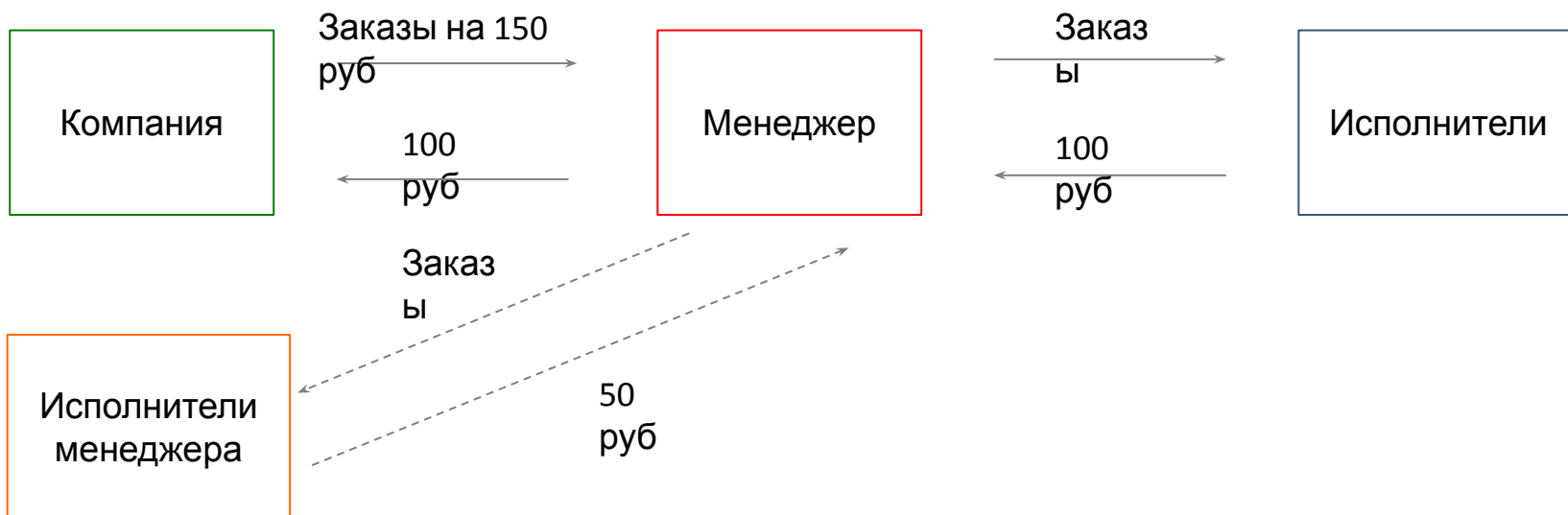
Внутренние риски

В последнее время значительно увеличилось количество злоупотреблений и правонарушений, совершаемых сотрудниками компании:

- вывод заказов и клиенткой базы
- внутренняя коррупция
- внутренние хищения

Вывод заказов и клиентской базы

В компании, занимающейся вывозом мусора, менеджер часть заказов передавал созданной им компании, при этом заказы выполнялись силами компании. Оплату за их выполнение менеджер получал наличными денежными средствами на 50% ниже рыночной.



Вывод заказов и клиентской базы

Работающий в компании сотрудник передает часть заказов сторонним организациям (использует/похищает клиентскую базу).

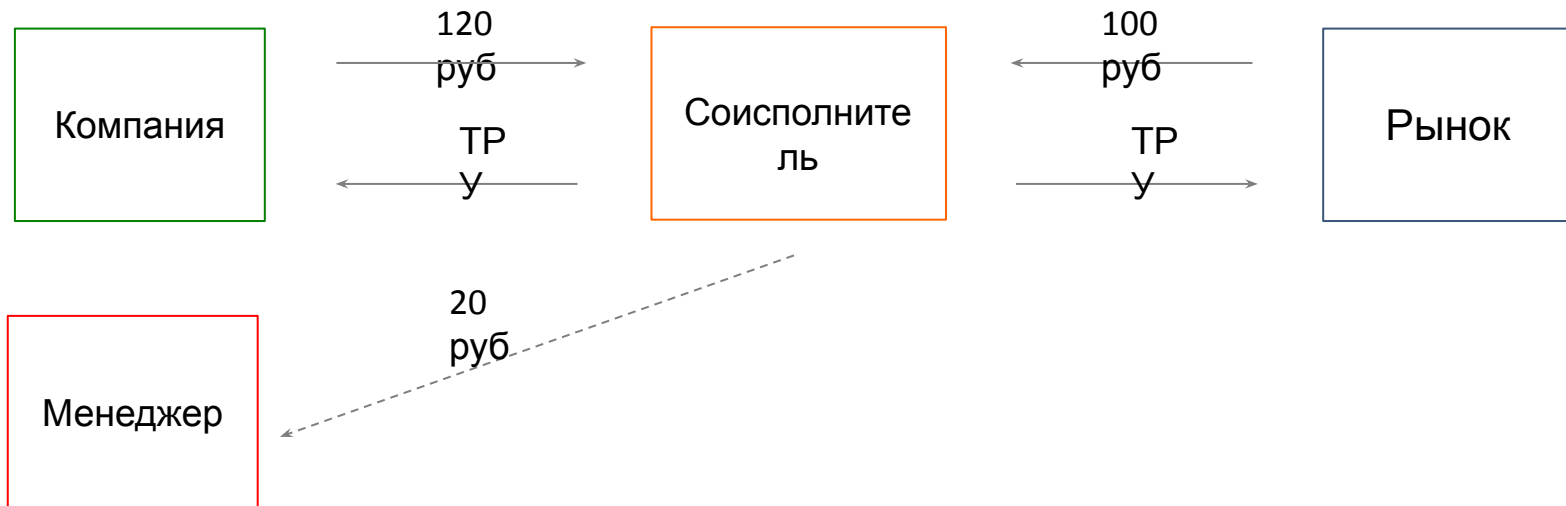
Квалификация:

1. «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну», ст. 183 УК РФ до 7-ми лет лишения свободы.
2. «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием», ст. 165 УК РФ, до 5-ти лет лишения свободы.

Внутренняя коррупция

Заключение договоров поставки, выполнения работ, оказания услуг по завышенным тарифам.

После проведения аудиторской проверки в логистической компании выясняется, что стоимость перевозок по заказам отдаваемым субподрядчикам на 10% выше рыночных цен. После проведения расследования установлено, что менеджер из отдела автоперевозок получал «откат» в размере 10% от стоимости заказа (100.000 у.е. ежемесячно).



Внутренняя коррупция

Заключение договоров поставки, выполнения работ, оказания услуг по завышенным тарифам

Квалификация:

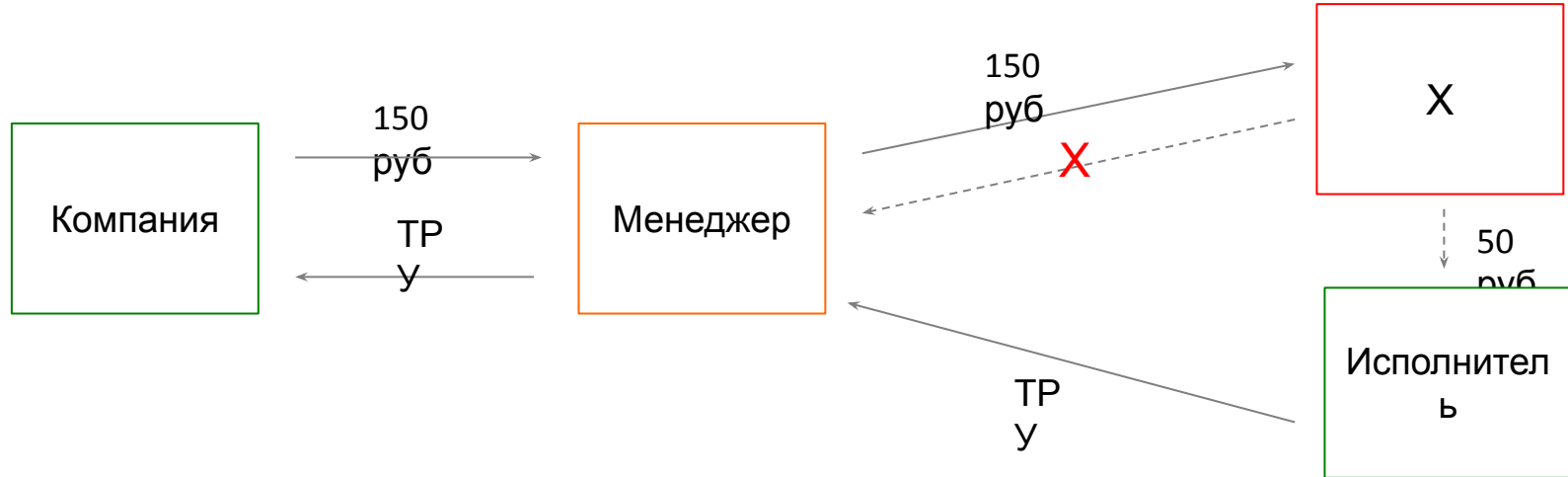
Ст. 165 УК РФ «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием», до 5-ти лет лишения свободы

Ст. 201 УК РФ «Злоупотребление полномочиями», до 10 лет лишения свободы

Внутренние хищения

Заключение договоров поставки, выполнения работ, оказания услуг с целью хищения активов.

В компании проведен дорогостоящий ремонт офиса после залива. По результатам работ подан иск о возмещении вреда к виновнику залива. Однако в судебном заседании адвокатом ответчика было установлено, что компания, якобы выполнявшая ремонтные работы является «однодневкой» и не могла выполнить обязательства по договору. После проведения расследования установлено, что ремонтные работы выполнены неофициально частными лицами, стоимость работ завышена более чем в три раза.



Внутренние хищения

Заключение договоров поставки, выполнения работ, оказания услуг с целью хищения активов.

Квалификация:

Ст. 159 УК РФ «Мошенничество», до 10 лет лишения свободы

Ст. 160 «Присвоение и растрата», до 10 лет лишения свободы

Ст. 201 УК РФ «Злоупотребление полномочиями», до 10 лет лишения свободы

Ст. 165 УК РФ «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием», до 5-ти лет лишения свободы

Финансовые расследования

В настоящее время особенную актуальность приобретает институт независимого финансового расследования (Financial Investigation, Forensic Accountant).

Это комплекс мер осуществляемых с целью предотвращения рисков, связанных с преступным посягательством на имущество компании и его использованием в преступных целях, а также установление истины по уже случившимся фактам, их документирование и сбор доказательственной базы.

На российском рынке данная услуга только начинает формироваться и называется «Адвокатские расследования»

Адвокатское расследование:

- Вид квалифицированной юридической помощи, оказываемой адвокатами;
- Предполагает активную деятельность адвоката по получению, сбору информации о каком-либо факте (событии) средствами и методами, предусмотренными законом;
- Анализ информации, подготовка правового заключения и рекомендаций для доверителя;
- Подтверждение избранной позиции доказательствами, которые могут быть использованы в административном, уголовном, гражданском, и арбитражном процессах.

Ситуации, когда необходимо провести Адвокатское расследование

- ❑ **Выявлены факты хищения**, растраты, присвоения внутри организации, но не установлены виновные лица, причины и условия совершения преступления
- ❑ **Для проверки добросовестности контрагента** и выявления рисков в преддверии заключения крупной сделки

Адвокат – независимое, незаинтересованное лицо, не состоящее в штате Вашей организации, что значительно повышает достоверность и объективность полученной им информации.

- ❑ **В случае причинения значительных убытков** в результате введения в заблуждение, обмана контрагентом с целью **сбора доказательств** недобросовестности последнего, взыскания ущерба с контрагента, привлечения виновного к гражданской или уголовной ответственности
- ❑ **При возникновении нестандартной ситуации**, требующей комплексной всесторонней оценки, принятия быстрых адекватных мер реагирования (рейдерский захват, уголовное преследование, конфликт интересов, несчастный случай)

Адвокатская тайна

- ❑ Адвокатская тайна – является одним из самых главных аспектов адвокатского расследования и его существенным преимуществом по отношению к услугам, оказываемым юристами, частными детективами, иными специалистами.
- ❑ Все информации, полученной адвокатом при проведении расследования автоматически присваивается статус адвокатской тайны, в связи с чем она не может быть разглашена, сообщена адвокатом третьим лицам без прямого разрешения доверителя.
- ❑ Документы, хранящиеся в деле адвокатского расследования (адвокатском досье), не могут быть изъяты сотрудниками правоохранительных органов без санкции суда.
- ❑ Адвокат вправе отказаться давать показания в ходе следствия и в суде относительно информации, полученной им при исполнении поручения клиента, в отличие от юристов и частных детективов, которые обязаны сообщить известную им информацию и могут быть привлечены к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний.

Ожидания слушателей

Какая информация для Вас была полезной?

Что Вы примените в своей организации?

Вы получили всю ожидаемую информацию?

Что хотелось бы добавить (форма, содержание)?



Китсинг Владимир Арвувич

Руководитель "Департамента защиты бизнеса"

Московской коллегии адвокатов "Князев и партнёры"

Адвокат в сфере налоговых и экономических преступлений

Образование:

Саратовская государственная академия права, 1997 г.

Финансовая академия при Правительстве РФ, 2008 г.

Школа права им. Линкольна г. Сан-Хосе, США, 2010 г.

Высшая международная школа бизнеса «Мирбис», 2012 г.

Тел.: 8(985)769-6677 (моб.), 8(495)699-8966, 8(495)699-3403

E-mail: kitsing@mail.ru www.dpbiz.ru www.kniazev.ru



«Департамент защиты бизнеса»



- Выстроить внешние риски, кейсы, разбор состава и привлечение к ответственности
- Адвокатские расследования
- Система защиты по внутренним рискам