

УДК 33 DOI: 10.14451/1.234.264

# Особенности защиты доверителя адвокатом при обвинении в экономическом преступлении

© 2024 Садовниченко Ирина Федоровна

Студент 2 курса магистратуры. Самарский государственный экономический университет.

E-mail: irina.sadovn@list.ru

© 2024 Лошкарев Андрей Викторович

Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и арбитражного процесса. Самарский государственный экономический университет.

E-mail: 2482337@mail.ru

**Ключевые слова:** адвокат, бизнес-проекты, доверитель, адвокат, правовые задачи, выводы, методы, тактика защиты, отраслевые нормы, законные и подзаконные акты.

В данной статье рассматривается упрощенная методика построения тактики обоснования правовой добросовестности доверителя. Рассматриваются особенности отраслевой оценки правовой экспертизы для обоснования добросовестного правового поведения доверителя.

Актуальность темы статьи основывается на теоретической и практической значимости профессиональной оценки заключения экспертов анализируемой отрасли, формированию правовой позиции адвокатом при защите доверителя, обвиняемого в экономическом правонарушении [17].

При воплощении любой профессиональной идеи в реальной жизни с целью получения прибыли, всегда формируется прогнозная информация. Создание любого проекта базируется на нормативно-правовой базе, служащей основой для формирования проектно-сметной документации и калькуляции производственных и управленческих расходов. Такой подход необходим, для оценки прогнозируемых затрат материальных и трудовых ресурсов для производства

и реализации запланированного продукта. Формирование сметной документации всегда регулируется федеральным, местным и отраслевым законодательством. При реализации проекта всегда предполагается, обязательное получение запланированной прибыли или какой-либо выгоды в будущем [8].

Для того чтобы запланированный проект воплотить в реальность и получить предполагаемую прибыль, необходимо наличие первоначального капитала для реализации проекта. Для привлечения интересов к разрабатываемому проекту, необходимо детально оценить и представить возможность получать запланированную прибыль.

Инвесторами могут быть как государство, так

и представители частного бизнеса. Инвесторы знакомятся с разработанным планом проекта и профессиональной оценкой запланированной прибыли (при реализации проекта). В случае заинтересованности предполагаемой будущей выгодой, они вкладывают свои средства в реализацию запланированного проекта. В случае заморозки проекта или его убыточности, инвесторы терпят убытки. Так как убыточные договоры запрещены законодательством Российской Федерации, то в случае убыточности инвестиционного проекта, судебное рассмотрение сложившейся ситуации происходит в обязательном порядке. Когда инвесторы терпят убытки, им необходимо установить причины и виновных в том, что обещанная по сметам запланированная прибыль отсутствует.

В этом случае, как правило, при обвинении руководства проекта, рассматриваются правонарушения по статье 54.1 НК РФ «Пределы исчисления прав по исчислению налоговой базы и (или) суммы налога, сбора, страховых взносов» [4] и статья 199 УК РФ «Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате» [14].

Но подобные обвинения являются необоснованными, если заморозка проекта или его убыточность возникли вследствие событий, независимых от волеизъявления руководства проекта. Но вследствие этих событий, сформировались новые обязательства участников проекта, которые необходимо удовлетворить. Например, у основного поставщика материалов быстро и неожиданно сменился собственник, который резко поднял цену на основные материалы (учитываемых в калькуляции себестоимости реализуемого продукта). Подобные события носят название условных фактов хозяйственной жизни (то есть, они могут произойти, а могут не произойти). При заморозке или убыточности инвестиционного проекта, обоснование условных фактов хозяйственной жизни, может служить для адвоката обоснованием добросовестности и невиновности доверителя.

Условные факты хозяйственной жизни отража-

ются в интегрированном (комплексном) учете проекта. И в случае ретроспективного пересчета запланированного финансового результата проекта с учетом метода дисконтирования можно обосновать добросовестность и отсутствие преступного умысла у руководства бизнес-проекта. В таком случае в арбитражном процессе можно оспаривать методику расчета оценки убыточности проекта, которая была предоставлена экспертами со стороны истца.

Для увеличения скорости восприятия обстоятельств по рассматриваемому делу, в арбитражном процессе можно представить процессуальный документ наглядно в технике Legal Design. В такой презентации, хронология обстоятельств по рассматриваемому делу воспринимается проще.

В арбитражном процессе суд может вынести решение о выплате неустойки за неисполнение договора (или завершения убыточного договора, если сумма убытков меньше суммы неустойки).

В арбитражном процессе адвокат обязан предложить сторонам вариант примирения и соглашения. В случае если ответчик не может выплатить определенную судом сумму и арбитражный суд обнаружит в действиях лиц, участвующих в деле, иных участников арбитражного процесса, должностных лиц признаки преступления, суд сообщает об этом в органы дознания или предварительного следствия в соответствии со статьей 188.1. «Частные определения» АПК РФ [1].

«Обстоятельства, свидетельствующие об умысле налогоплательщика на неуплату налогов (сборов), являются общими как для налогового, так и следственного органа. Разница заключается лишь в процедуре, характере и виде действий, совершаемых для закрепления этих обстоятельств» (п. 1 совместного письма Следственного комитета РФ и ФНС России от 13.07.2017 № ЕД – 4-2/13650@) [16].

В соответствии с ч. 2 ст. 74 УПК РФ, рассматриваются в качестве доказательств [14]:

- показания подозреваемого, обвиняемого;
- показания потерпевшего, свидетеля;

- заключение и показания специалиста;
- вещественные доказательства;
- протоколы следственных и судебных действий;
- иные документы.

Адвокат защищает конституционные права доверителя.

В случае низкого качества судебно-экономической (налоговой) экспертизы, если в выводах эксперта ошибки, если доказательные материалы, сформированные следователем для экспертизы, не позволяют сделать добросовестные выводы, в таких случаях экспертное заключение по уголовному делу, является недопустимым доказательством.

В ситуации, когда зависимый от следователя эксперт провел некачественную экспертизу, экспертное заключение может привести к осуждению невиновного.

Как указывают исследователи, неквалифицированные эксперты (не специалисты в области налогового права) могут дать заключение на основе неточной и неполной информации. В некоторых случаях, экспертные заключения не содержат ссылок на законодательно-правовые нормы, когда эксперт подыгрывает следователю, давая ответы на его наводящие вопросы. В случаях, когда полноценная экспертиза не проводилась, а ее заменяет заключение на нескольких листочках о сумме неуплаченных налогоплательщиком налогов [18].

В такой ситуации сотрудники следственных органов по налоговым преступлениям игнорируют постановление Пленума Верховного Суда РФ.

Пленум Верховного Суда РФ от 26.11.2019 № 48 «О практике применения судами законодательства об ответственности за налоговые преступления», а также в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 г. «О судебной экспертизе по уголовным делам» (с изменениями 2021 г.).

Адвокат должен защищать конституционные права доверителя: согласно ч.3 ст.195 УПК РФ

защитник и подозреваемый должны быть ознакомлены с постановлением о назначении экспертизы до ее производства [14].

Сторона защиты должна быть ознакомлена с постановлением о назначении экспертизы за несколько дней, до того как сотрудники следственных органов предъявят обвинения.

Требования ч. 3 ст. 195 УПК РФ непосредственно связаны с правами подозреваемого, при назначении и производстве судебной экспертизы: задать дополнительные вопросы, заявить отвод эксперту и др. в соответствии со ст.198 УПК РФ [14].

В п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной экспертизе по уголовным делам» № 28 от 21.12.2010 г. (с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 29 июня 2021 г. № 22) указано: «Разъяснить судам, что подозреваемый, обвиняемый и их защитники, а также потерпевший должны быть ознакомлены с постановлением о назначении экспертизы до ее производства. Если лицо признано подозреваемым, обвиняемым или потерпевшим после назначения судебной экспертизы, оно должно быть ознакомлено с этим постановлением одновременно с признанием его таковым, о чем составляется соответствующий протокол».

Если лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, признается подозреваемым до назначения следователем экспертизы, это является существенным нарушением прав и законных интересов обвиняемого, предусмотренные ст. 198 УПК РФ [14].

Если эксперт недобросовестно выполнил свои профессиональные обязанности, то в соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной экспертизе по уголовным делам» № 28 от 21.12.2010 г. «Неполным является такое заключение, в котором отсутствуют ответы на все поставленные перед экспертом вопросы, не учтены обстоятельства, имеющие значение для разрешения поставленных вопросов».

Эксперт в заключении обязан указать применен-

ный метод правильности исчисления и уплаты налогов.

В соответствии с п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной экспертизе по уголовным делам» № 28 от 21.12.2010 г. «Необоснованным следует считать такое заключение эксперта, в котором недостаточно аргументированы выводы, не применены или неверно применены необходимые методы и методики экспертного исследования» [9].

Целью профессиональной деятельности адвоката, является построение методики и тактики защиты интересов и прав доверителя при возбуждении против него уголовного дела.

Профессиональная отраслевая и правовая оценка обосновывается на фактах и логических выводах, полученных в результате решения поставленных задач.

- Дать существенные характеристики предмету анализа, на котором строится методика и тактика защиты. Существенные характеристики предмета правового анализа базируются на принципах и правилах отраслевых критериев, методах, отраслевых нормативных законных и подзаконных актах. (Например, существенные характеристики критериев диагностики заболеваний при проведении плановой диспансеризации в медицинском учреждении).
- Дать существенные отраслевые характеристики объекта правового анализа и исследования, основанные на отраслевых нормативных законных и подзаконных актах. (Например, дать отраслевые профессиональные критерии квалификации медицинских работников, которые характеризуются отраслевыми методиками и нормативными законными, подзаконными актами, которые соответствуют необходимым профессиональным качествам при плановой диспансеризации, проводимой медицинским учреждением).
- Проанализировать проблемы и противоречия, которые могут возникнуть (например, при калькуляционном расчете нормативов в проектной смете в случае привлечения профессионального оборудования, материалов, пре-

паратов необходимых для добросовестного проведения плановой диспансеризации населения медицинским учреждением).

В результате решения первых трех задач адвокат документально может закрепить теоретические специфические профессиональные характеристики предмета и объекта правового анализа и исследования, которые являются базовым обоснованием правовых действий доверителя при построении методики и тактики защиты. (Например, обосновываются нормы необходимых расходов для профессионального проведения диспансеризации медицинским учреждением).

Следующие решения трех задач, способствуют достижению поставленной цели построения методики и защиты доверителя. Необходима прогнозная оценка при применении существенных характеристик предмета и объекта анализа и правового исследования адвокатом, прогнозные перспективы при применении отраслевых правил и методик. (Например, прогнозная оценка необходимых расходов при проведении плановой диспансеризации медицинским учреждением).

- Расчет прогнозных калькуляционных смет необходимых затрат и расходов, обосновываемая на отраслевых ретроспективных аналогичных данных, обоснованных отраслевыми нормами. (Например, среднестатистические затраты при проведении плановых медицинских диспансеризациях).
- Отраслевая сметная стоимость профессиональных работ и услуг. (Например, при калькуляционном расчете рабочего времени и заработной платы медицинских сотрудников и вспомогательного персонала при проведении плановой диспансеризации медицинским учреждением).
- Отраслевая методика обоснования применения профессионального оборудования и материалов. (Например, отраслевая методика применяется при калькуляционном расчете смет необходимых расходов материалов и использование необходимого профессионального оборудования по расходным документам контрагентов, которые необходимы для

оказания качественных медицинских услуг, при проведении плановой диспансеризации медицинским учреждением).

При решении следующих трех поставленных задач, при правовом анализе и исследовании фактов хозяйственной жизни и правовых действиях доверителя адвокат имеет основания для построения метода и тактики защиты доверителя. (Например, имеются заключения профессиональных экспертов и оценщиков правовой ситуации, на основании заключений обосновываются необходимые затраты и расходы при проведении плановой диспансеризации медицинским учреждением).

При анализе и решении следующих трех правовых задач адвокат систематизирует и применяет разработанную методику и тактику для основания закрытия возбужденного уголовного дела против доверителя.

- Правовое обоснование действий доверителя является основанием для закрытия возбужденного уголовного дела против доверителя. (Например, правовое обоснование затрат и расходов при использовании профессионального оборудования и материалов для качественного оказания медицинских услуг при проведении плановой диспансеризации медицинским учреждением является основанием для закрытия возбужденного уголовного дела против заместителя главврача медучреждения).
- Правовое обоснование затрат и расходов рабочего времени и зарплаты привлеченных к оказанию услуг сотрудников является основанием для закрытия возбужденного уголовного дела против доверителя. (Например, затраты и расходы при правовом обосновании рабочего времени и заработной платы медицинского персонала, проводящего диспансеризацию медицинским учреждением, являются основанием для закрытия возбужденного уголовного дела против заместителя главврача медучреждения).
- Правовое обоснование и отраслевые профес-

сиональные оценки о достоверном факте оказания услуг являются основанием для закрытия возбужденного уголовного дела против доверителя. (Обоснование оказания услуг медучреждением населению по выполненным актам предоставленных услуг являются основанием для закрытия возбуждения уголовного дела, против заместителя главврача медицинского учреждения).

На основании решения еще трех правовых задач, обосновывается отраслевая особенность учета расходов, которая является правовой базой для построения методики и тактики защиты прав доверителя адвокатом. Разработанная методика и тактика защиты может применяться другими адвокатами в профессиональной деятельности как методическая рекомендация при аналогичных уголовных процессах.

Благодаря решению девяти поставленных задач и на полученных результатах решений были сделаны три обоснованных правовых вывода о профессиональных действиях доверителя и они позволяют достичь цели – построение методики и тактики защиты для закрытия возбужденного уголовного дела против доверителя.

Сторона защиты должна быть ознакомлена с методами проведения экспертизы стороны обвинения, на основании которых определяется сумма к уплате доверителем. В расчетах эксперта могут быть неточности и ошибки. Обвинение доверителя может быть необоснованным.

Все сомнения, возникшие у стороны защиты по поводу объективной и независимой оценки эксперта, должны быть добросовестно рассмотрены и проанализированы. Согласно п. 29 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.11.2019 № 48 в обвинительном заключении должны содержаться сведения о том, какие конкретные нормы законодательства нарушены обвиняемым [10].

В экспертном заключении должны быть прописаны конкретно и детально факты экономических правонарушений.

## Библиографический список

1. Арбитражный-процессуальный кодекс Российской Федерации (АПК РФ) от 24.07.2002 №95 -ФЗ : [принят Государственной думой 14 мая 2002 года одобрен Советом Федерации 10 июля 2002 года]. Москва: Кремль, 24 июля 2002 года № 95 -ФЗ.
2. Власов А. А. Адвокатура. Учебник и практикум : Юриспруденция. Учебник и практикум для вузов / под ред. А. А. Власова. – М. : Прометей, 2017. – 330 с. – ISBN 978-5-906879-49-3.
3. Клишин А. А., Шугаева А. А. Адвокатура и адвокатская деятельность : учебник для вузов. – 3-е изд. – М. : Юрайт, 2023. – 604 с. – ISBN 978-5-534-14226-6.
4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) № 117-ФЗ (статьи : 143- 432): [принят Государственной думой 19 июля 2000 года; одобрен Советом Федерации 26 июля 2000 года]. – Москва: Кремль, 05 августа 2000 года № 117-ФЗ.
5. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) №146 -ФЗ (статьи : 1- 142.6): [принят Государственной думой 16 июля 1998 года одобрен Советом Федерации 17 июля 1998 года]. Москва: Кремль, 31 июля 1998 года №1 46.
6. О бухгалтерском учете: Федеральный закон № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» : [принят Государственной думой 22 ноября 2011 года: одобрен Советом Федерации 29 ноября 2011 года], Москва: Кремль, 6 декабря 2011 года № 402-ФЗ.
7. Письмо Минфина РФ № ПЗ-11/2013 «Организация и осуществления экономическим субъектом внутреннего контроля совершаемых фактов хозяйственной жизни, ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской (финансовой) отчетности».
8. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 57 «О некоторых вопросах, возникающих при применении арбитражными судами части первой Налогового кодекса Российской Федерации».
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2010 № 28 (ред. от 29.06.2021) «О судебной экспертизе по уголовным делам».
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.11.2019 № 48 «О практике применения судами законодательства об ответственности за налоговые преступления».
11. Сергеев В. И. Адвокатура в России : учебник для вузов /. – 5-е изд. – М. : Юстицинформ, 2019. – 548 с. – ISBN 978-5-7205-1513-3.
12. Скачкова О. С. Процессуальная ответственность (понятие и содержание) : дис. ... д-ра юридических наук : 12.00.01 / Скачкова Ольга Сергеевна. – Самара, 2007. – 204 с.
13. Сырых В. М. История и методология юридической науки : Учебник. – 2-е изд. – М. : Инфра-М, 2022. – 512 с. – ISBN 978-5-91768-958-6.
14. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (УПК РФ) от 18.12.2001 №174 -ФЗ : [принят Государственной думой 22 ноября 2001 года одобрен Советом Федерации 5 декабря 2001 года]. Москва: Кремль, 18 декабря 2001 года № 146 -ФЗ.
15. Федеральный закон от 22.04.2024 № 83-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон „Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации“»: [Принят Государственной Думой 10 апреля 2024 года; одобрен Советом Федерации 17 апреля 2024 года], Москва: Кремль, 22 апреля 2024 года № 83-ФЗ.
16. ФНС России от 13.07.2017 № ЕД-4-2/13650@ «О направлении методических рекомендаций по установлению в ходе налоговых и процессуальных проверок обстоятельств, свидетельствующих об умысле в действиях должностных лиц налогоплательщика, направленном на неуплату налогов (сборов)» (вместе с «Методическими рекомендациями „Об исследовании и доказывании фактов умышленной неуплаты или неполной уплаты сумм налога (сбора)“», утв. СК России, ФНС России).
17. Чашин А. Н. Квалификационный экзамен на статус адвоката. – 8-е изд. – М. : Эксмо, 2021. – 496 с. – ISBN 978-5-04-122684-8.
18. Шубин Д. А. «Бракованные» обвинительные доказательства, используемые следователями при уголовном преследовании по ст. 199 УК РФ (уклонение от уплаты налогов): заключения экспертов, решения налоговых органов и др) / Адвокатское бюро «Адвокатская фирма «Юстина». – URL: <https://yustina.ru/search/partner/shubin/> (дата обр. 20.04.2024).
19. Юмадилова Л. Г. Правовое регулирование адвокатской деятельности // Вестник магистратуры. – 2018. – 12–2(87). – С. 1–2. – ISSN 2223-4047. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovoe-regulirovanie-advokatskoy-deyatelnosti> (дата обр. 12.04.2024).