

СУДИМСЯ С ФНС и АДВОКАТ нам поможет

Поводов посудиться с различными чиновниками, в том числе и с налоговиками, у компаний много. А будет, судя по новым "трендам", еще больше. Без профессиональной поддержки обойтись сложно. В теории адвокат - профессиональный защитник прав и интересов клиента. Но с налоговым учетом расходов на адвоката могут возникнуть проблемы.

Предстоит суд, необходима квалифицированная юридическая помощь в ином случае, а юрист в штате компании не предусмотрен. В такой ситуации можно заключить соглашение об оказании юридической помощи с адвокатом либо договор оказания юридических услуг со специализированной фирмой (специалистом, имеющим юридическое образование и практический опыт).

Соглашение с адвокатом хотя и представляет собой договор гражданско-правового характера, но имеет ряд особенностей, обусловленных статусом адвоката, его специальными правами и обязанностями. Чтобы сотрудничество с адвокатом было эффективным, необходимо иметь представление о таких особенностях.

Деятельность адвоката

Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам, причем его деятельность не считается предпринимательской. Он не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности (п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 2 Закона N 63-ФЗ).

Лица, обратившиеся к адвокату за юридической помощью, именуются доверителями. Таким образом, сторонами соглашения выступают адвокат и доверитель. Однако соглашение может предусматривать оказание юридической помощи не только самому доверителю, но и назначенному им лицу (п. 1 ст. 1, п. 2 ст. 25 Закона N 63-ФЗ). Например, компания может поручить адвокату защиту своего должностного лица в административном или уголовном судопроизводстве. Такие расходы производятся в пользу работника, поэтому признать их в целях налогообложения прибыли проблематично (п. 49 ст. 270 НК РФ).

Оказывая юридическую помощь, адвокат, в частности (п. 2 ст. 2 Закона N 63-ФЗ):

- дает консультации и справки по правовым вопросам;
- составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;
- участвует в качестве представителя доверителя в гражданском и административном судопроизводстве, в разбирательстве дел в третейском суде, в налоговых правоотношениях;
- участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях;
- представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;
- участвует в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве.

Подобные услуги могут оказывать и лица, не имеющие статуса адвоката. Однако выступать защитником в уголовном судопроизводстве вправе исключительно адвокат (п. 2 ст. 49 УПК РФ).

Особые права

Адвокат вправе направлять в органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации официальное обращение о

предоставлении справок, характеристик и других документов, необходимых для оказания помощи доверителю. Такое обращение именуется "адвокатский запрос" (ст. 6.1 Закона N 63-ФЗ).

Организации, которым направлен адвокатский запрос, должны дать на него ответ в письменной форме в тридцатидневный срок со дня его получения. Если сбор и предоставление запрашиваемых сведений требуют дополнительного времени, указанный срок может быть продлен, но не более чем на тридцать дней. О продлении срока адвокату направляется уведомление.

В предоставлении адвокату запрошенных сведений может быть отказано в случае, если они отнесены законом к информации с ограниченным доступом. В частности, в эту категорию попадают персональные данные. Между тем обработка персональных данных допускается, когда она необходима для осуществления правосудия (п. 3 ч. 1 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных"). А в числе целей адвокатской деятельности - обеспечение доступа к правосудию (п. 1 ст. 1 Закона N 63-ФЗ). Следовательно, если адвокат участвует в судебном разбирательстве, то его запрос в отношении персональных данных направлен на обеспечение доступа к правосудию и подлежит удовлетворению. Эту позицию подтверждает Апелляционное определение Московского городского суда от 24.12.2014 по делу N 33-41576/2014. Для предоставления работодателем персональных данных работника согласие последнего не требуется, если такие данные запрашивает адвокат для представления в суд.

Важно. Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом (ч. 1 ст. 118 Конституции РФ).

Столь ответственное право корреспондирует с обязанностью адвоката сохранять в тайне любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю (ст. 8 Закона N 63-ФЗ).

Обязанности адвоката

Адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами. При этом он должен соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката (далее - Кодекс), а также исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации (п. п. 1, 4 ч. 1 ст. 7 Закона N 63-ФЗ).

Кодекс (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) устанавливает не только правила поведения адвоката при осуществлении им профессиональной деятельности, но также основания и порядок его привлечения к ответственности (п. 2 ст. 4 Закона N 63-ФЗ). Такая возможность будет чрезвычайно полезной доверителю, если разногласия с адвокатом не удалось преодолеть путем переговоров.

Дело в том, что нарушения Закона N 63-ФЗ и Кодекса грозят адвокату применением мер дисциплинарной ответственности в виде замечания, предупреждения или прекращения статуса адвоката (ст. 18 Кодекса).

С жалобой нужно обращаться в адвокатскую палату, членом которой состоит адвокат (ст. 20 Кодекса). Дисциплинарная жалоба более результативна, чем обращение в суд.

Правда, меры дисциплинарной ответственности могут быть применены к адвокату не позднее шести месяцев со дня обнаружения проступка, если с момента совершения им нарушения прошло не более одного года, а при длительном нарушении - с момента его прекращения.

Отметим некоторые из этических правил, которые полезно знать доверителю:

- адвокат не вправе навязывать свою помощь лицам и привлекать их в качестве доверителей путем использования личных связей с работниками судебных и правоохранительных органов, обещанием благополучного разрешения дела и другими недостойными способами (подп. 6 п. 1 ст. 9 Кодекса);

- адвокат не вправе оказывать юридические услуги (правовую помощь) вне рамок адвокатской деятельности (п. 3 ст. 9 Кодекса);

- при исполнении поручения адвокат исходит из презумпции достоверности документов и информации, представленных доверителем, и не проводит их дополнительной проверки (п. 7 ст. 10 Кодекса);

- адвокат вправе включать в соглашение об оказании юридической помощи условия, в соответствии с которыми выплата вознаграждения ставится в зависимость от благоприятного для доверителя результата рассмотрения спора имущественного характера (п. 3 ст. 16 Кодекса).

Организация адвокатской деятельности

Формами осуществления адвокатской деятельности являются адвокатские образования: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация (ст. 20 Закона N 63-ФЗ).

Адвокат, действующий индивидуально, учреждает адвокатский кабинет. Данное образование не является юридическим лицом. Такой адвокат имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием адвокатского кабинета (ст. 21 Закона N 63-ФЗ).

Коллегия адвокатов - некоммерческая организация, основанная на членстве и действующая на основании устава. Внимание: коллегия является налоговым агентом адвокатов, являющихся ее членами, по доходам, полученным ими в связи с осуществлением адвокатской деятельности, а также их представителем по расчетам с доверителями (п. п. 2, 13 ст. 22 Закона N 63-ФЗ). Следовательно, денежные расчеты по соглашению с адвокатом нужно производить через эту организацию. Из вознаграждения члена коллегии адвокатов НДФЛ доверитель не удерживает.

Адвокатское бюро создается на основании партнерского договора двух и более адвокатов. По такому договору адвокаты-партнеры обязуются соединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров. Соглашение об оказании юридической помощи с доверителем заключается управляющим партнером или иным партнером от имени всех партнеров на основании выданных ими доверенностей. Адвокатское бюро - юридическое лицо. Оно действует по тем же правилам, что и коллегия адвокатов (п. п. 1 - 3, 5 ст. 23 Закона N 63-ФЗ).

Юридическая консультация - некоммерческая организация, учреждаемая адвокатской палатой по представлению органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации. Она создается в случае, когда на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях составляет менее двух на одного федерального судью. Для обеспечения работы юридической консультации адвокатская палата направляет в нее адвокатов (ст. 24 Закона N 63-ФЗ). Использование термина "юридическая консультация" в иных случаях не допускается (ст. 5 Закона N 63-ФЗ).

В какой бы форме адвокат ни осуществлял деятельность, соглашение об оказании юридической помощи доверитель заключает непосредственно с ним. Исключение составляет лишь адвокатское бюро, члены которого имеют общие обязательства перед доверителем. Информация об организации деятельности адвоката необходима доверителю, чтобы правильно произвести расчеты за услуги.

На заметку. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело (п. 2 ст. 6 Федерального закона "Об адвокатской деятельности...").

Полномочия адвоката на представительство в суде удостоверяются особым документом - ордером (п. 2 ст. 6 Закона N 63-ФЗ, ч. 3 ст. 25.5 КоАП РФ, ч. 4 ст. 57 КАС РФ, ч. 5 ст. 53 ГПК РФ, ч. 4 ст. 49 УПК РФ, ч. 3 ст. 61 АПК РФ). Форма ордера утверждена Приказом Минюста России от 10.04.2013 N 47. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности (п. 1 ст. 975 ГК РФ). Ее оформляют в общеустановленном порядке, нотариального удостоверения она не требует (п. п. 1, 4 ст. 185, п. 1 ст. 185.1, п. 1 ст. 186 ГК РФ). Правда, в удостоверении такой доверенности нотариус не откажет (п. 6 ч. 1 ст. 22.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1).

На практике вместо прямого соглашения с адвокатом вам могут предложить договор с посредником - юридической фирмой, которая "подберет" вам адвоката и заключит с ним соглашение от вашего имени. Такой договор является договором поручения (п. 1 ст. 971 ГК РФ). Однако привлекать поверенного нет никакой необходимости. Подобных сделок лучше избегать. Отношения с адвокатом нужно держать под личным контролем.

Справочно. Адвокат страхует риск своей профессиональной имущественной ответственности за нарушение условий соглашения с доверителем (ст. 19 Федерального закона "Об адвокатской деятельности...").

Требования к соглашению о юридической помощи

На основании п. 1 ст. 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом (императивным нормам). Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Таковыми признаются (п. 1 ст. 432 ГК РФ):

- условия о предмете договора;

- условия, которые названы в законе как существенные или необходимые для договоров данного вида;

- все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Эти общие положения о договоре распространяются на соглашение с адвокатом. Учтите, что пороки договора могут быть использованы адвокатом для уклонения от исполнения своих обязанностей.

Пункт 4 ст. 25 Закона N 63-ФЗ устанавливает следующие существенные условия соглашения:

1) указание на адвоката, принявшего исполнение поручения в качестве поверенного, а также на его принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате;

2) предмет поручения;

3) условия и размер выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь;

4) порядок и размер компенсации расходов адвоката, связанных с исполнением поручения;

5) размер и характер ответственности адвоката, принявшего исполнение поручения.

Примененные термины - "поручение", "поверенный", "доверитель" - свидетельствуют, что соглашение об оказании юридической помощи по своей правовой природе является договором поручения (гл. 49 "Поручение" ГК РФ). Таким образом, соглашение не считается договором об оказании услуг (гл. 39 "Возмездное оказание услуг" ГК РФ).

Обратите внимание: на основании п. 2 ст. 977 Гражданского кодекса РФ доверитель вправе отменить поручение, а поверенный - отказаться от него во всякое время. Тем самым договор поручения прекращается. Однако адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты (подп. 6 п. 4 ст. 6 Закона N 63-ФЗ).

При отмене или по исполнении поручения адвокат должен незамедлительно представить доверителю по его просьбе отчет о проделанной работе (п. 6 ст. 10 Кодекса). Статья 974 Гражданского кодекса содержит аналогичное правило: по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения поверенный обязан без промедления представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или по характеру поручения. Но поскольку для доверителя отчет служит первичным учетным документом, обязанность его представления следует закрепить в соглашении об оказании юридической помощи.

Отметим, что договор с адвокатом может быть смешанным - одновременно с элементами соглашения об оказании юридической помощи и возмездном оказании юридических услуг (п. 3 ст. 421 ГК РФ).

Расчеты с адвокатом

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, и (или) компенсация адвокату расходов, связанных с исполнением поручения, подлежат обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением (п. 6 ст. 25 Закона N 63-ФЗ).

Из этой формулировки следует, что кассу должен иметь и адвокатский кабинет, учрежденный "индивидуальным" адвокатом. Как правило, прием наличных денег в кассу адвокат оформляет приходным кассовым орденом.

Но формально применять ПКО он не обязан, поскольку в Указании Банка России от 11.03.2014 N 3210-У "О порядке ведения кассовых операций юридическими лицами и упрощенном порядке ведения кассовых операций индивидуальными предпринимателями и субъектами малого предпринимательства" адвокаты не упоминаются.

Наличный платеж может удостоверить любой документ, отвечающий требованиям ч. 2 ст. 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете" (расписка, квитанция и др.).

На адвоката, учредившего адвокатский кабинет, не распространяется и ограничение на [размер наличных расчетов](#). Дело в том, что предельный размер для них - в сумме 100 000 рублей - установлен лишь для расчетов между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями (п. 6 Указания Банка России от 07.10.2013 N 3073-У "Об осуществлении наличных расчетов").

К этим категориям такой адвокат не относится.

В адвокатском кабинете не применяется и кассовый аппарат. Законодатель предусмотрел такую обязанность только для организаций и индивидуальных предпринимателей (п. 2 ст. 1.2 Федерального закона от 22.05.2003 N 54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием электронных средств платежа"). На "индивидуального" адвоката нормы этого Закона не распространяются.

Наконец, адвокат, учредивший адвокатский кабинет, исчисляет и уплачивает НДФЛ самостоятельно (подп. 2 п. 1 ст. 227 НК РФ). Следовательно, налог из его вознаграждения доверитель не удерживает.

Как отмечено выше, коллегия адвокатов выступает представителем своего члена по расчетам с доверителем.

На основании п. 1 ст. 182 Гражданского кодекса сделка, совершенная представителем в силу полномочия, основанного на указании закона, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Представляемый же - адвокат, а значит, физическое лицо, хотя и наделенное особым профессиональным статусом (ст. 9 Закона N 63-ФЗ). Ограничения на размер наличных расчетов с участием физических лиц Банком России не установлены.

Более того, на основании п. 1 ст. 861 Гражданского кодекса РФ расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы.

Физическое лицо, не осуществляющее предпринимательской деятельности, не использует и ККТ.

Полагаем, эти освобождения распространяются на представителя физического лица. Тем самым коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация вправе принимать наличность в пользу адвоката без ограничений по размеру и без применения кассового аппарата.

Налоговый учет расходов на адвоката

Расходы на юридические услуги предусмотрены подп. 14 п. 1 ст. 264 Налогового кодекса РФ. Они относятся к прочим расходам, связанным с производством и реализацией.

Кроме того, в составе внереализационных расходов, не связанных с производством и реализацией, предусмотрены судебные расходы (подп. 10 п. 1 ст. 265 НК РФ, Письмо Минфина России от 10.07.2015 N 03-03-06/39817).

За определением термина "судебные расходы" обратимся к Гражданскому процессуальному кодексу и Арбитражному процессуальному кодексу (п. 1 ст. 11 НК РФ).

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела в суде общей юрисдикции или в арбитражном суде (ч. 1 ст. 88 ГПК РФ, ст. 101 АПК РФ).

К судебным издержкам относятся расходы на оплату услуг представителей, в том числе адвокатов (ст. 94 ГПК РФ, ст. 106 АПК РФ).

Если же адвокат является представителем компании в иной организации, помимо суда, то расходы на его вознаграждение можно признать в соответствии с подп. 3 п. 1 ст. 264 Налогового кодекса РФ.

Таким образом, классификация расходов на адвоката в целях налогообложения зависит от содержания оказанных им услуг.

Е. Диркова
Эксперт по бухгалтерскому учету
и налогообложению