**ОТЗЫВ ЗАО «АТЛАС-КАРТ»**

на проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчётов и (или) расчётов с использованием платёжных карт», Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Проектом федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчётов и (или) расчётов с использованием платёжных карт», Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - проект закона или законопроект), опубликованным на сайте Минэкономразвития России для проведения публичных консультаций в целях оценки регулирующего воздействия, по сути, предлагается ввести новую обязанность для организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих наличные денежные расчеты и (или) расчеты с использованием платежных карт в случаях продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, – передавать агенту налогового органа данные о полученной от покупателя (клиента) сумме до момента, печати кассового чека.

Эта обязанность несет в себе революционные изменения в сфере государственного обеспечения интересов граждан в области торговли и оказания услуг, защиты прав потребителей, а также охраны установленного порядка торговли и оказания услуг, фискальных интересов государства, финансовой, в том числе налоговой дисциплины путем введения тотального мониторинга за осуществлением наличных денежных расчётов и (или) расчётов с использованием платёжных карт.

Анализ международного опыта введения аналогичного мониторинга за выручкой в сфере розничной торговли и оказания услуг показал, что такая попытка, достигшая максимальной степени внедрения, была предпринята в 2012 году в Грузии и, не достигнув своей цели, была фактически прекращена.

В настоящее время такие попытки предпринимаются в Венгрии, в Армении и на Украине. В Белоруссии и Азербайджане эти попытки были приостановлены на стадии эксперимента.

В развитых странах усилия по созданию систем централизованного контроля за выручкой, кроме повсеместного внедрения и расширения безналичных расчетов с помощью пластиковых карт, были признаны нецелесообразными.

В тех развитых странах, в которых фискальные органы озабочены вопросами совершенствования технических инструментов контроля за наличными денежными расчетами в сфере розничной торговли и услуг, как например, в Швеции и Канаде, было признано целесообразным усовершенствовать только фискальную память контрольно-кассовой техники.

В связи с этим необходимо отметить, что некоторые положения рассматриваемого проекта закона содержат в себе новеллы, которых нет даже в законодательных актах Грузии и Украины.

В частности, ни одна страна в мире не пыталась ввести печать кассовых чеков в режиме он-лайн, а также передачу данных из контрольно-кассовой техники коммерческому агенту налоговых органов в открытом незашифрованном виде.

Анализ практики введения такой системы контроля в Грузии показал, что эти изменения только декларативно были ориентированы на повышение собираемости налогов. На самом деле никакого повышения собираемости налогов эти изменения не принесли, а привели к тотальной монополизации сферы поставок контрольно-кассовой техники и ее обслуживания, а также к созданию технической базы для введения централизованного учета наличного денежного оборота в сфере розничной торговли и услуг.

Централизованный учет выручки в Грузии в свою очередь позволил обеспечить не только централизацию контроля за расхождением между суммами уплаченных налогов и суммами выручки, но и централизацию решений о том, в отношении каких хозяйствующих субъектов такой контроль за расхождением данных осуществлять, а в отношении каких не осуществлять.

Возможность принятия таких решений создала почву для запуска механизма достижения договоренностей с фискальными органами о временном снятии с компании такого контроля.

При этом в случае не достижения таких договоренностей для компаний, не способных уплатить все причитающиеся налоги, актуальным становился вопрос о банкротстве и переделе собственности, поскольку для населения, пользующегося услугами этих компаний, повышение цен из-за доначисления налогов было неприемлемым.

Существенный рост числа достоверных кассовых чеков, выданных покупателям после введения централизованного контроля за их выдачей, показал, что компаний, неспособных уплатить все причитающиеся налоги, в Грузии большинство.

С другой стороны, отсутствие в Грузии в результате этих нововведений роста цен на товары и услуги, а также повышения собираемости налогов однозначно указало на то, что в большинстве случаев договоренности о временном снятии контроля между бизнесменами и лицами, принимающими решения, были достигнуты.

В то же время объективно возникшие угрозы отмены этих договоренностей в любой момент и последующие угрозы передела собственности, очевидно, послужили одним из факторов повышения степени неуверенности бизнеса в своем будущем, что и стало основой для последующих осенних политических изменений в Грузии.

В настоящее время аналогичные опасения начинают охватывать бизнес Украины, где практика введения тотальной централизации учета выручки коснулась пока только десятой части сферы розничной торговли и оказания услуг населению.

Нововведения, которые угрожают утратой бизнесом уверенности в будущем, объективно не признаются им как приемлемые и не служат основой стабильного и поступательного развития экономики страны.

Рассматриваемый проект закона не содержит полных и подробных описаний прав и обязанностей предпринимателей и органов власти в связи с введением новой системы контроля, а также самой системы контроля, которые позволили бы обеспечить полную прозрачность процесса внедрения этой новой системы и исключили бы возможность ее использования в качестве инструмента для создания селективных зон, свободных от уплаты налогов, с одной стороны, а также средства для передела собственности, с другой стороны.

Кроме этого в отношении проекта закона имеются следующие замечания и дополнения.

1. Положения проекта закона существенно увеличивают количество нормативных правовых актов, в сферу регулирования которых будут подпадать отношения между органами государственной власти, гражданами и организациями при применении контрольно-кассовой техники, однако при этом положения проекта закона не учитывают нормы этих действующих актов и создают противоречия между ними либо новые сферы, требующие дополнительного урегулирования.

В частности проектом закона затрагиваются отношения, которые регулируются законодательством о персональных данных, о коммерческой тайне, об информации, информационных технологиях и о защите информации, о лицензировании отдельных видов деятельности, об аккредитации, о техническом регулировании, о бухгалтерском учете, о защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля.

2. Предложенный в законопроекте способ обязательной массовой он-лайн передачи данных из контрольно-кассовой техники в незащищенном виде по незащищенным каналам связи в адрес неких хозяйствующих субъектов, называемых операторами фискальных данных, и получения от них он-лайн ответов для печати каждого кассового чека при существующем развитии каналов и систем связи является технически нереализуемым, а в случае необходимости приведения каналов и линий связи в пригодное для этих целей состояние будет непомерно затратным.

Такие системы не реализованы и не предлагается реализовать в обозримом будущем даже в тех зарубежных странах, в которых численность ККТ и площадь территории в десятки раз меньше, чем в Российской Федерации, а уровень развития систем связи на порядок выше, чем в Российской Федерации.

В связи с этим могут быть приведены наиболее актуальные по времени примеры произошедших сбоев в современных каналах «он-лайн» связи, демонстрирующие их ненадежность и риски негативных последствий.

4 сентября 2012 года десятки авиарейсов были задержаны из-за сбоя в системе регистрации пассажиров в 19 аэропортах страны. Как сообщили СМИ, проблема возникла из-за того, что дочерняя компания «ВымпелКома» не смогла обеспечить связь аэропортов с центральными серверами системы DCS Astra компании «Сирена-Трэвел», после чего было принято решение регистрировать и выписывать посадочные талоны для всех пассажиров вручную. Из-за сбоя пострадали пассажиры авиакомпаний UTair, «Таймыр», «Армавиа», «Россия», «Якутия» и «Вимавиа».

Система DCS Astra используется аэропортами для регистрации вылетающих пассажиров и багажа. Она работает в 136 аэропортах России и СНГ, среди которых такие крупные, как Внуково, Домодедово, Тюмень, Владивосток и др. Аэропорты соединяются с серверами через Интернет и имеют резервные каналы связи.

Рано утром техническая служба эксплуатации «Сирена-Трэвел» зафиксировала отсутствие связи по входящим интернет-каналам, обеспечивающим доступ к ресурсу мест перевозчиков и системе регистрации пассажиров «Астра», сообщили в «Сирена-Трэвел». Основной интернет-канал обеспечивает «Совинтел» (контролируется компанией «ВымпелКом»), резервный — Orange Business Services. «Почти одновременно на длительный срок была потеряна связь по основному и резервному каналам», — отметили в «Сирена-Трэвел».

Другой пример. По сообщению Сбербанка России его онлайн-банкинг подвергается атакам более чем 20 раз в день, если учитывать лишь выявленные случаи. За 9 месяцев 2012 года Сбербанк России пресек несколько тысяч попыток хищения средств через каналы дистанционного банковского обслуживания на сумму более 1,2 млрд. руб., в том числе более 5000 попыток хищения средств физических лиц на сумму более 500 млн. руб., а также свыше 400 попыток хищения средств юридических лиц на сумму более 770 млн. руб.

Эти примеры, очевидно, демонстрируют недостаточную степень надежности обычных информационных систем, что требует комплексных и максимально взвешенных решений при рассмотрении вопроса об их использовании, тем более в системе государственного контроля.

Кроме того, при создании таких систем необходимо учитывать предъявляемые законодательством высокие требования к обеспечению безопасности конфиденциальных данных, включая сведения о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт индивидуального предпринимателя, являющихся персональными данными физического лица о его доходах, а также сведения о выручке организаций, составляющих коммерческую тайну.

Проведенные исследования существующей системы формирования фискального признака в ККТ позволили установить, что время, необходимое существующим в настоящее время моделям ККТ на формирование фискального признака, обеспечивающего некорректируемую регистрацию фискальных данных, составляет не более 0,2 секунды, а вероятность сбоя в формировании такого фискального признака не превышает одного случая на 25 миллионов чеков.

Основные технические характеристики ККТ
и условия ее применения в настоящее время

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| № п/п | Параметр | Значение |
| 1. | Количество ККТ, которая стояла на учете в налоговых органах в 2012 году | 2,55 млн. единиц |
| 2. | Количество пользователей ККТ, у которых ККТ стояла на учете в налоговых органах в 2012 году | 1,4 млн. единиц |
| 3. | Ориентировочное количество ККТ, которую пользователи ККТ применяли в 2012 году | 1,4 млн. единиц |
| 4. | Среднесуточное количество кассовых чеков, которые печатает одна применяемая единица ККТ | 94 чека в сутки |
| 5. | Максимальное количество кассовых чеков, которые печатает за сутки одна применяемая единица ККТ | 2 тыс. чеков в сутки |
| 6. | Среднегодовое количество кассовых чеков, которые печатает одна применяемая единица ККТ | 34 тыс. чеков в год |
| 7. | Максимальная частота печати кассовых чеков в применяемой ККТ | 14 чеков в минуту |
| 8. | Среднегодовой объем фискальных данных, регистрируемый одной применяемой единицей ККТ | 1 мегабайт в год |
| 9. | Максимальный объем фискальных данных, регистрируемый всей ККТ, применяемой в стране | 1,5 терабайта в год |
| 10. | Максимальное время формирования фискального признака кассового чека в ККТ (криптографического проверочного кода) | 0,15 сек. |
| 11. | Вероятность сбоя (отказа) при формировании фискального признака кассового чека в применяемой ККТ | 1 случай на 25 млн. чеков |
| 12. | Среднегодовое количество сбоев (отказов) при формировании фискального признака кассового чека во всей ККТ, зарегистрированной в налоговых органах | 2000 случаев в год |
| 13. | Ориентировочное количество кассовых чеков, которые печатает в год вся ККТ, применяемая в стране | 50 млрд. чеков в год  |
| 14. | Среднесуточная сумма выручки, регистрируемая одной применяемой единицей ККТ | 71 тыс. руб. в сутки |
| 15. | Среднегодовая сумма выручки, регистрируемая одной применяемой единицей ККТ | 26 млн. руб. в год |

Очевидно, что ни одна из существующих в настоящее время систем связи не обеспечит достигнутой в настоящее время в ККТ скорости получения фискального признака, надежности его формирования и требуемых пользователями свойств ККТ.

3. Проектом закона предлагается установить, что организации и индивидуальные предприниматели, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, обязаны заключить договор (контракт) с оператором фискальных данных на обработку фискальных данных, а оператор фискальных данных обязан осуществлять обработку фискальных данных исключительно при наличии договора (контракта) с пользователем контрольно-кассовой техники на обработку фискальных данных.

В то же время законопроект не содержит каких-либо запретов и даже оснований для введения запретов на получение статуса оператора фискальных данных организациями или индивидуальными предпринимателями, применяющими контрольно-кассовую технику.

Технически контрольно-кассовая техника, которая имеет функцию передачи данных, может осуществлять передачу фискальных данных по любому адресу, указанному в ее программе, в том числе и в адрес налоговых органов, а не только в адрес оператора фискальных данных.

В случае если пользователь контрольно-кассовой техники будет иметь техническую возможность для передачи фискальных данных в налоговый орган, как это предлагается установить для оператора фискальных данных, ему ненужно будет заключать договор (контракт) с каким-либо оператором фискальных данных на обработку фискальных данных.

В связи с этим требования о том, что организации и индивидуальные предприниматели, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, обязаны заключить договор (контракт) с оператором фискальных данных на обработку фискальных данных представляются чрезмерными и необоснованными.

Также необоснованным представляется требование о том, чтобы пользователь контрольно-кассовой техники получал разрешение в налоговом органе на обработку фискальных данных, в том случае если он будет проводить обработку фискальных данных только от своей контрольно-кассовой техники и только для собственных нужд, не затрагивая при этом никоим образом интересы третьих лиц.

Учитывая изложенное, в законопроекте необходимо определить, что организации и индивидуальные предприниматели, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, вправе осуществлять обработку фискальных данных для собственных нужд и передавать данные в налоговые органы без участия операторов фискальных данных

4. В проекте закона предлагается определить, что контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации обеспечивает передачу информации в «неизменном» виде, однако авторы законопроекта не учитывают, что в процессе обработки и передачи информации она многократно меняет свой вид и технически не может оставаться в «неизменном» виде.

Законопроектом необходимо определить, что контрольно-кассовая техника должна осуществлять запись и передачу информации в некорректируемом виде, а понятие неизменного вида в отношении записываемой и передаваемой информации не использовать.

5. В соответствии с проектом закона предлагается установить, что кассовый чек и контрольная лента являются первичным учетным документом, выполненным контрольно-кассовой техникой на бумажном носителе или в форме электронного документа.

Согласно пункту 5 статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» первичный учетный документ составляется на бумажном носителе и (или) в виде электронного документа, подписанного электронной подписью.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Федерального закона от 6 апреля 2011 года № 63-ФЗ «Об электронной подписи» информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью.

В соответствии с пунктом 2 статьи 6 Федерального закона от 6 апреля 2011 года № 63-ФЗ «Об электронной подписи» информация в электронной форме, подписанная простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами или соглашением между участниками электронного взаимодействия.

В настоящее время из-за неудобства использования контрольных лент на бумажных носителях пользователи контрольно-кассовой техники не используют такие контрольные ленты, а применяют контрольные ленты только на электронных носителях.

Таким образом, в силу Федерального закона «О бухгалтерском учете» и Федерального закона «Об электронной подписи», при отсутствии соответствующих прямых норм в проекте закона и соответствующих поручений Правительству Российской Федерации, в проекте закона необходимо определить, что каждый кассовый чек, сформированный контрольно-кассовой техникой, и каждая запись контрольной ленты на электронном носителе должны будут сопровождаться квалифицированной электронной подписью.

По информации Минсвязи России стоимость сертификата квалифицированной электронной подписи, без стоимости программно-аппаратных средств для ее формирования, для физических лиц составляет от 500 руб. в год, а для юридических лиц от 2000 руб. в год.

В настоящее время не существует программно-аппаратных средств, позволяющих формировать квалифицированную электронную подпись в малогабаритных контрольно-кассовых машинах.

Универсальные малогабаритные решения для создания квалифицированной электронной подписи существуют только для компьютерных устройств, представляющих собой, по крайней мере, мини-ЭВМ и их стоимость составляет от 1000 до 3000 руб.

Стоимость специально созданных малогабаритных устройств для формирования квалифицированной электронной подписи в малогабаритных контрольно-кассовых машинах будет неизбежно выше универсальных решений, либо потребует существенного усложнения и удорожания самой контрольно-кассовой машины и повышения ее стоимости до уровня специализированной мини-ЭВМ с принтером.

В связи с этим суммарное увеличение стоимости малогабаритных контрольно-кассовых машин, обеспечивающих формирование электронной подписи, может составить не менее 3000 руб., увеличение затрат на квалифицированный сертификат электронной подписи для них составит не менее 2000 руб. в год, а увеличение стоимости технического обслуживания, связанное с заменой сертификатов, не менее чем на 300 руб. в год.

6. В соответствии с проектом закона предлагается установить, что в отдаленных от сетей связи местностях (за исключением городов), указанных в перечне, утвержденном законодательным (представительным) или исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, организации и индивидуальные предприниматели могут осуществлять наличные денежные расчеты и (или) расчеты с использованием платежных карт без применения контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации. Вместе с тем, отсутствие связи возможно и в черте городов, в том числе в отдельных зданиях или помещениях, в первую очередь, подвальных, а также на транспортных средствах и в подземных сооружениях.

В результате требование об обязательном применении контрольно-кассовой техники может стать непреодолимым препятствием для продажи товаров и оказания услуг населению в отдельных местностях, зданиях и помещениях, в том числе в городах, а также на транспорте.

В связи с этим в законопроекте необходимо определить, что организации и индивидуальные предприниматели вправе по своему выбору применять контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, либо контрольно-кассовую технику с функцией фиксации информации.

7. Законопроектом предлагается установить, что оператор фискальных данных обязан иметь разрешение на обработку фискальных данных.

Разрешение на обработку фискальных данных выдается заявителю федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике.

Разрешение на обработку фискальных данных может быть аннулировано органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике, в случае нарушения оператором фискальных данных требований, установленных настоящим законопроектом и принятых в соответствии с ним нормативными правовыми актами.

Таким образом, законопроектом предлагается введение специального разрешения на право осуществления организацией или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности, которое подтверждается документом, выданным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике.

В соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» такое специальное разрешение именуется лицензией.

Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» определено, что лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности.

Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается.

В то же время, в случае если организация или индивидуальный предприниматель, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, будут выполнять функции оператора фискальных данных, наличие или отсутствие у них разрешения на обработку фискальных данных не сможет повлиять на предотвращение нанесения ими самими ущерба своим правам и законным интересам, а также жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства.

В связи с этим требования о том, что организации и индивидуальные предприниматели, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, выполняющие функции оператора фискальных данных, обязаны иметь разрешение на обработку своих фискальных данных, выданное федеральным органом исполнительной власти, представляется чрезмерным и необоснованным.

Кроме того, при наличии административной ответственности за нарушение требований законодательства о применении контрольно-кассовой техники предоставление органу исполнительной власти, уполномоченному осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике, права на аннулирование разрешения на обработку фискальных данных для организации и индивидуального предпринимателя, применяющих контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, будет не только носить характер второго наказания за одно и то же нарушение, но и фактически станет носить пресекающий характер для осуществления ими своей хозяйственной деятельности.

В связи с этим требования о том, что организации и индивидуальные предприниматели, применяющие контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации, при осуществлении функций оператора фискальных данных обязаны получать разрешение на обработку фискальных данных, а также могут быть лишены этого разрешения, представляется чрезмерным и необоснованным.

8. Проектом закона вводится понятие нового вида работ – обработка фискальных данных, выполнение которой возлагается на оператора фискальных данных.

При этом в законопроекте указывается, что фискальный режим для контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации – это режим функционирования контрольно-кассовой техники, обеспечивающий передачу в «неизменном» виде через оператора фискальных данных информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в электронном виде в адрес налоговых органов, создание оператором фискальных данных фискального признака и отражение на кассовом чеке фискальных данных.

Согласно требованиям Федерального закона «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» (далее - Федеральный закон «О применении контрольно-кассовой техники»), в том числе с учетом положений предусмотренных законопроектом, контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна эксплуатироваться в фискальном режиме, а в иных режимах исключать возможность печати (формирования) кассового чека.

При этом, согласно законопроекту, линии связи контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации с оператором фискальных данных, линии связи оператора фискальных данных с налоговыми органами, а также средства автоматизации оператора фискальных данных не входят в состав контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации.

Кроме того, контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации не осуществляет обработку фискальных данных.

В связи с этим контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации технически не может обеспечить передачу в «неизменном» виде через оператора фискальных данных информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в электронном виде в адрес налоговых органов.

Технически контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации может обеспечить только соединение с сетью связи, передачу в сеть связи информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, а также получение из сети связи фискального признака.

Обязанность передачи в «неизменном» виде информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в электронном виде в адрес налоговых органов может быть выполнена в установленном порядке только пользователем ККТ, в том числе с использованием контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации, а также привлечением, в случае необходимости, третьих лиц для передачи этой информации по линиям связи в налоговые органы.

Таким образом, указанные в проекте закона требования к контрольно-кассовой технике с функцией передачи информации обеспечить передачу в «неизменном» виде через оператора фискальных данных информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в электронном виде в адрес налоговых органов являются технически невыполнимыми.

В то же время, использование контрольно-кассовой техники с нарушением установленного законодательством Российской Федерации порядка, влечет наложение административного штрафа.

Таким образом, проект закона может создать основу для формирования барьеров при ведении бизнеса в виде необоснованных административных штрафов за нарушение правил, которые выполнить невозможно.

9. Технически контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации позволяет не только обеспечивать соединение с сетью связи, передавать в сеть связи информацию о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт и получать из сети связи фискальный признак, но и документировать в электронном виде факты таких соединений с линиями связи, факты передачи информации и факты получения фискального признака.

Как указывалось выше, использование ККТ с нарушением порядка, установленного законодательством, влечет наложение административного штрафа. В связи с этим пользователи контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации будут заинтересованы в том, чтобы контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации регистрировала и хранила подтверждения фактов наличия или отсутствия соединений с линиями связи, передачи информации и получения фискального признака, поскольку эти документы в электронном виде могут быть использованы в качестве доказательства их невиновности в непредставлении информации налоговым органам.

Однако эти документы не будут приниматься к сведению, в случае если законодательством не будет определено, какие именно документы и технические средства формирования этих документов следует считать допустимым доказательством отправки данных в налоговый орган.

Проектом закона требования к средствам документирования фактов отправки сведений в налоговый орган не установлены и поручения Правительству Российской Федерации, определить эти требования, также не даны.

В связи с этим проект закона создает ограничения для предпринимателей в законной защите своих прав и интересов с минимальными издержками, необходимыми в таких случаях.

10. В соответствии с проектом закона контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации не должна осуществлять некорректируемую регистрацию и долговременное хранение информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, как это в настоящее время предусмотрено Федеральным законом «О применении контрольно-кассовой техники», а должна будет только передавать эту информацию в электронном виде в сеть связи для оператора фискальных данных, который в конце дня должен будет передать полученную информацию в «неизменном» виде в налоговые органы.

Операторы фискальных данных должны будут формировать для полученных сведений о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт фискальный признак, который должен будет обеспечивать достоверность и некорректируемость информации о таких расчетах и направлять этот фискальный признак в контрольно-кассовую технику с функцией передачи информации и в налоговые органы.

При получении фискального признака от оператора фискальных данных контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна будет напечатать кассовый чек со сведениями о наличном денежном расчете и (или) расчете с использованием платежных карт с присоединенным к ним фискальным признаком, которые законопроектом предлагается именовать фискальными данными.

При этом в случае временного отсутствия связи контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна в момент восстановления связи обеспечить направление в «неизменном» виде через оператора фискальных данных в адрес налоговых органов в электронном виде информацию о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, осуществленных с момента прекращения связи до момента ее восстановления.

Одновременно, с учетом требования Федерального закона «О применении контрольно-кассовой техники», вне зависимости от наличия или временного отсутствия связи, пользователь контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации должен выдавать покупателям (клиентам) при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт кассовые чеки, выполненные контрольно-кассовой техникой с функцией передачи информации в момент оплаты.

В проекте закона не указано, что контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна самостоятельно создавать фискальный признак, в том числе при отсутствии связи, поэтому очевидно предполагается, что кассовые чеки, отпечатанные контрольно-кассовой техникой с функцией передачи информации, в случае временного отсутствия связи не могут содержать фискальный признак и, формально, не будут содержать фискальные данные.

В то же время, согласно законопроекту контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна эксплуатироваться в фискальном режиме, под которым понимается, в том числе, отражение на кассовом чеке фискальных данных, а в иных режимах исключать возможность печати (формирования) кассового чека.

Таким образом, проектом закона к контрольно-кассовой технике с функцией передачи информации предъявляются взаимно исключающие технические требования, с одной стороны не печатать кассовый чек, в случае временного отсутствия связи и временного отсутствия фискального признака, который должен сформировать оператор фискальных данных, а с другой стороны печатать кассовый чек в момент оплаты товара (работы, услуги) покупателем (клиентом).

Согласно статье 14.5 КоАП РФ, в том числе в редакции проекта закона применение ККТ, которая используется с нарушением установленного законодательством Российской Федерации порядка, влечет наложение административного штрафа.

В связи с этим за неисполнение этих взаимно исключающих технических требований пользователь контрольно-кассовой техники с функцией передачи информации может быть оштрафован.

В целях исключения такого противоречия необходимо указать, что контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации должна формировать фискальный признак вне зависимости от наличия или отсутствия связи.

11. Законопроектом предлагается установить, что Требования к контрольно-кассовой технике, используемой организациями и индивидуальными предпринимателями, порядок и условия ее регистрации и применения определяются Правительством Российской Федерации.

В то же время, в соответствии с Федеральным законом «О техническом регулировании» обязательные для применения и исполнения требования к продукции и процессам проектирования, производства, эксплуатации, хранения, реализации и утилизации должны устанавливаться техническим регламентом, проект которого может быть разработан любым лицом и утвержден Федеральным законом либо Правительством Российской Федерации в установленном законом порядке.

Согласно Федеральному закону «О техническом регулировании» не включенные в технические регламенты требования к продукции и процессам ее проектирования, производства, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также оценки соответствия не могут носить обязательный характер.

В связи с этим требования к ККТ, не включенные в технический регламент, не могут носить обязательный характер.

С учетом изложенного проект закона должен содержать указания о том, что требования к контрольно-кассовой технике должны быть установлены техническим регламентом.

12. Законопроектом предлагается установить, что порядок и форматы передачи в электронном виде информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт через оператора фискальных данных в адрес налоговых органов, порядок обработки фискальных данных утверждаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике, порядка и условий ее регистрации и применения, за полнотой учета выручки денежных средств в организациях и у индивидуальных предпринимателей.

В то же время не определены способы передачи и каналы передачи информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в адрес налоговых органов.

В частности, нет указаний о том, будет ли запрещено пользователю контрольно-кассовой техники предоставлять требуемую информацию из контрольно-кассовой техники в налоговый орган, например, лично или с использованием почтовой связи.

Принимая во внимание, что способы передачи и каналы передачи информации существенным образом могут повлиять на порядок и форматы передачи информации в электронном виде, следует учесть, что функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере информационных технологий не относятся к компетенции федерального органа исполнительной власти, уполномоченного осуществлять функции по контролю и надзору за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике.

С учетом изложенного проект закона должен содержать исчерпывающий перечень допустимых способов передачи информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт в адрес налоговых органов.

Кроме того, в законопроекте требуется определить исчерпывающий перечень информации, которую пользователь контрольно-кассовой техники обязан предоставлять в налоговые органы в обязательном порядке, а также определить, при каких условиях пользователь контрольно-кассовой техники вправе отказаться от передачи конфиденциальной информации в налоговые органы с использованием информационно-телекоммуникационных сетей и вправе предоставить ее только непосредственно в налоговый орган.

13. В соответствии с проектом закона предполагается установить, что контрольно-кассовая техника с функцией передачи информации в Государственный реестр контрольно-кассовой техники не вносится.

Таким образом, пользователи, которые будут применять контрольно-кассовую технику, не внесенную в Государственный реестр, должны будут самостоятельно принимать решение о соответствии приобретаемой ими контрольно-кассовой техники установленным требованиям.

При этом статьей 14.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за применение контрольно-кассовой техники, не соответствующей установленным требованиям.

Таким образом, большинство пользователей контрольно-кассовой техники, не имеющих собственных специалистов по оценке соответствия контрольно-кассовой техники установленным требованиям, под угрозой административного наказания на свой риск должны будут довериться поставщику контрольно-кассовой техники, который может их ввести в заблуждение, что может привести к необходимости многократного приобретения контрольно-кассовой техники.

В связи с этим, до принятия технического регламента и предусмотренных им правил оценки соответствия контрольно-кассовой техники, в целях предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей контрольно-кассовой техники необходимо сохранить действующий порядок оценки соответствия контрольно-кассовой техники установленным требованиям, путем ее включения в Государственный реестр.

Это позволит добросовестным приобретателям контрольно-кассовой техники не подвергать себя угрозе административного наказания в связи с отсутствием у них специалистов по оценке соответствия контрольно-кассовой техники, а также не брать на себя дополнительные затраты на проведение такой оценки соответствия в специализированных экспертных организациях, которые будут нести ответственность за результаты своей экспертизы, и страхование рисков.

14. В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» персональные данные – это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных). Индивидуальный предприниматель, применяющий ККТ, является физическим лицом и, соответственно, субъектом персональных данных.

В связи с этим сведения о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, осуществляемых индивидуальным предпринимателем, относятся к категории персональных данных, а совокупность этих сведений за определенный период является информацией об имущественном положении индивидуального предпринимателя.

Кроме того, исходя из критериев отнесения информации к персональным данным сведения о расчетах с использованием платежных карт могут быть отнесены к категории персональных данных не только в отношении пользователя ККТ, но и плательщика (покупателя), поскольку данное средство платежа позволяет получить информацию о плательщике и его имущественном положении.

В соответствии со статьей 19 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» операторы, организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, должны обеспечивать безопасность персональных данных при их обработке, принимать необходимые правовые, организационные и технические меры или обеспечивать их принятие для защиты персональных данных от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, предоставления, распространения персональных данных, а также от иных неправомерных действий в отношении персональных данных, в том числе посредством:

- определения угроз безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных;

- применения организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, необходимых для выполнения требований к защите персональных данных, исполнение которых обеспечивает установленные Правительством Российской Федерации уровни защищенности персональных данных;

- применения прошедших в установленном порядке процедуру оценки соответствия средств защиты информации;

- оценки эффективности принимаемых мер по обеспечению безопасности персональных данных до ввода в эксплуатацию информационной системы персональных данных.

Таким образом, в случае передачи сведений о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт по каналам связи, индивидуальным предпринимателям может потребоваться принятие дополнительных обременительных мер по защите этих сведений от третьих лиц.

В частности, создание защищенного от третьих лиц канала связи с шифрованием данных между контрольно-кассовой техникой и налоговым органом или оператором фискальных данных может потребовать дополнительного вложения средств в приобретение оборудования в размере не менее 5000 руб. и дополнительных ежегодных затрат на поддержание этого оборудования в работоспособном состоянии, включая его техническое обслуживание и замену криптографических ключей, в размере не менее 3000 руб. в год.

Однако законопроектом вышеуказанные требования законодательства не учтены.

В связи с изложенным полагаем целесообразным положения об обязательном применении контрольно-кассовой техники с передачей данных из проекта закона исключить, а решение вопроса о целесообразности ее применения передать на усмотрение организаций и индивидуальных предпринимателей, которые смогут избежать необоснованных затрат на защиту данных, в случае если он посчитают затраты на такую защиту нецелесообразными.

15. В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ "О персональных данных" при принятии налоговыми органами решений на основании данных, полученных с помощью автоматизированной обработки данных, запрещается принятие решений, порождающих юридические последствия в отношении субъекта персональных данных или иным образом затрагивающих его права и законные интересы, за исключением случаев, наличия согласия в письменной форме субъекта персональных данных или в случаях, предусмотренных федеральными законами, устанавливающими также меры по обеспечению соблюдения прав и законных интересов субъекта персональных данных.

В связи с этим в проекте закона нужно предусмотреть случаи, когда решение, порождающее юридические последствия в отношении индивидуального предпринимателя или иным образом затрагивающее его права и законные интересы, может быть принято на основании исключительно автоматизированной обработки его данных о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, а также меры по обеспечению соблюдения прав и законных интересов индивидуального предпринимателя в этих случаях.

В любом случае проектом закона должны быть предусмотрены процедуры, обеспечивающие возможность пользователям контрольно-кассовой техники осуществить сверку данных, переданных контрольно-кассовой техникой в налоговые органы, полученных налоговыми органами и хранящихся в налоговых органах.

16. В соответствии с Федеральным законом от 29.07.2004 № 98-ФЗ "О коммерческой тайне" коммерческая тайна - режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Информация, составляющая коммерческую тайну, это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Исходя из данных положений закона коммерческая тайна, представляет собой не разновидность информации, а ее определенное состояние - конфиденциальность, которая позволяет обладателю информации при существующих или возможных обстоятельствах:

- увеличить доходы;

- избежать неоправданных расходов;

- сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг;

- получить иную коммерческую выгоду.

В отличие от персональных данных коммерческая тайна относится к так называемым "первичным" тайнам, необходимость защиты информации в режиме коммерческой тайны - это не обязанность, а право лица, которое ею обладает.

Перечень содержащихся в законе видов информации, составляющей коммерческую тайну, не является закрытым.

Законодатель устанавливает три признака информации, при соблюдении которых информация может составлять коммерческую тайну:

- имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам;

- к ней нет доступа на законном основании;

- ее обладателем введен режим коммерческой тайны.

Если говорить о ценности информации, то это комплексный показатель ее качества, мера пригодности для принятия решений в конкретной сфере. Отсюда коммерческая ценность информации - это показатель ее пригодности (полезности) для принятия решений в коммерческой деятельности.

Коммерческая ценность поставлена законодателем в зависимость от неизвестности информации третьим лицам - субъектам, не являющимся сторонами связанных с ней отношений. Следовательно, любой коммерческой тайне присуща недоступность на законном основании. Введение режима коммерческой тайны означает принятие превентивных мер, препятствующих общему доступу к ней.

Как уже указывалось, первым признаком отнесения информации к категории коммерческой тайны является наличие действительной или потенциальной коммерческой ценности в силу неизвестности третьим лицам.

Сведения о наличных денежных расчетах и (или) расчетов с использованием платежных карт, осуществляемых организацией и индивидуальным предпринимателем, могут обладать указанным признаком, поскольку указанные сведения могут свидетельствовать об объеме выручки от реализации товаров, работ, услуг, о ценовой политике организации или индивидуального предпринимателя, опосредованно указанные сведения могут дать информацию о "клиентской" базе организации или индивидуального предпринимателя, об объемах продаж, рентабельности и др. Данные сведения помогают организации или индивидуальному предпринимателю сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг, увеличить доходы, избежать неоправданных расходов.

Второй признак – это отсутствие к данной информации доступа на законном основании. Действующее законодательство не предоставляет возможности третьим лицам на законных основаниях получить сведения о первичных бухгалтерских документах. Исключение составляют случаи предоставления указанных документов налоговым и иным государственным органам на законном основании. Однако эти нормы не действуют в отношении операторов фискальных данных.

Что касается третьего признака – введение режима коммерческой тайны, то право на отнесение информации к информации, составляющей коммерческую тайну, и на определение перечня и состава такой информации принадлежит обладателю такой информации с учетом положений статьи 4 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ "О коммерческой тайне", т.е. отнесение данной информации к коммерческой тайне носит добровольный характер и решается индивидуально каждым конкретным субъектом в зависимости от потребностей организации или индивидуального предпринимателя.

В рамках отношений налогового контроля введение для определенной информации режима коммерческой тайны означает, что, если организации и индивидуальные предприниматели предоставляют налоговым органам информацию, составляющую коммерческую тайну, органы государственной власти обязаны создать условия, обеспечивающие охрану предоставленной им конфиденциальности информации.

Должностные лица налоговых органов без согласия обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, не вправе разглашать или передавать другим лицам, органам государственной власти, иным государственным органам, органам местного самоуправления ставшую известной им в силу выполнения должностных (служебных) обязанностей информацию, составляющую коммерческую тайну, и не вправе использовать эту информацию в корыстных или иных личных целях, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Кроме того, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель обладающие информацией, составляющей коммерческую тайну, предоставляют ее на безвозмездной основе только по мотивированному требованию органа государственной власти или иного государственного органа.

Мотивированное требование должно быть подписано уполномоченным должностным лицом, содержать указание цели и правового основания затребования информации, составляющей коммерческую тайну, и срок предоставления этой информации. В случае же отказа организации и индивидуального предпринимателя, обладающих информацией, составляющей коммерческую тайну, предоставить ее органу государственной власти, иному государственному органу, органу местного самоуправления данные органы вправе затребовать эту информацию в судебном порядке. Исключения из указанного правила устанавливаются федеральным законодательством, однако в настоящий момент Налоговый кодекс Российской Федерации и подготовленный законопроект не содержат каких-либо исключений в отношении информации, составляющей коммерческую тайну.

При этом само по себе юридическое закрепление в законопроекте за информацией о наличных расчетах и расчетах с использованием платежных карт, обрабатываемой оператором фискальных данных, статуса информации, составляющей коммерческую тайну, является недостаточным.

В проекте закона может быть указана только прямая норма, обязывающая организацию или индивидуального предпринимателя предоставить оператору фискальных данных информацию, являющуюся коммерческой тайной, что само по себе представляется невозможным.

Меры по охране конфиденциальности информации признаются разумно достаточными, если исключается доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, любых лиц без согласия ее обладателя.

Однако в случае если лицом, которому была доверена такая информация, не будут приняты надлежащие меры по защите информации, составляющей коммерческую тайну, последняя перестает быть таковой.

Законодательное принуждение обладателя информации о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт к отказу от его права на обеспечение разумно достаточных мер по охране конфиденциальности информации представляется невозможным.

В случае если информация, содержащая коммерческую тайну, обрабатывается и передается без использования средств автоматизации, организации и индивидуальные предприниматели, обладающие данной информацией, могут не принимать каких-либо специальных или технических мер для защиты данной информации.

Если передача и обработка информации, составляющей коммерческую тайну, осуществляется с использованием сети Интернет или иных средств коммуникации, законодатель не вправе обязать организации или индивидуальных предпринимателей передавать свою конфиденциальную информацию без обеспечения надлежащей защиты, поскольку это будет нарушать режим коммерческой тайны, предусмотренный статьей 10 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ "О коммерческой тайне".

Таким образом, законодатель не вправе обязать организацию или индивидуального предпринимателя передавать свою конфиденциальную информацию и персональные данные с использованием сети Интернет или иных общедоступных средств коммуникации без обеспечения их надлежащей защиты как со стороны самих организаций или индивидуальных предпринимателей, так и со стороны лиц, осуществляющих передачу и хранение этой информации, в том числе указанных в законопроекте операторов фискальных данных.

При этом следует учитывать, что организация и индивидуальный предприниматель вправе усомниться в принятии оператором фискальных данных достаточных мер по защите его коммерческой тайны и не доверить ему обработку этих сведений, даже в том случае, если он попытается принять все доступные ему меры по обеспечению защиты такой информации.

Попытки принуждения организаций и индивидуальных предпринимателей к передаче их коммерческой тайны третьему лицу, не являющемуся органом власти, могут быть отменены решением суда.

Указанные требования законодательства о защите коммерческой тайны не учтены в положениях законопроекта.

17. В случае выдачи кассового чека в виде электронного документа, а также передачи фискальной информации в налоговые органы посредством электронного сообщения возникает также необходимость юридически значимой идентификации лица, выдавшего чек или отправившего информацию. В соответствии со статьей 4 Федерального закона «О применении контрольно-кассовой техники» может применяться только контрольно-кассовая техника, зарегистрированная в налоговых органах по месту учета организации или индивидуального предпринимателя в качестве налогоплательщика. Такая регистрация имеет, помимо прочего, своей целью идентификацию лица, от имени которого выдаются кассовые чеки, служащие в силу статьи 493 Гражданского кодекса Российской Федерации подтверждением исполнения сделки.

В соответствии со статьей 160 Гражданского кодекса Российской Федерации в качестве аналога собственноручной подписи, подтверждающей волю лица на совершение сделки, выступает электронная подпись. Статьей 11 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" предусмотрено, что в целях оформления правоотношений, в которых участвуют лица, обменивающиеся электронными сообщениями, каждое из которых подписано электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи отправителя такого сообщения, в порядке, установленном федеральными законами, рассматривается как обмен документами. В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ "Об электронной подписи" электронная подпись – информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию.

В связи с этим, в случае если законопроектом должна быть предусмотрена возможность выдачи кассового чека в виде электронного документа, а также передачи информации об объеме выручки в налоговые органы посредством электронного сообщения, в качестве одного из основных требований к такому кассовому чеку или электронному сообщению должно быть установлено требование о наличии на этом чеке или в этом сообщении электронной подписи.

18. Электронная подпись, согласно действующему законодательству, позволяет идентифицировать владельца контрольно-кассовой техники, а не саму технику, поскольку в настоящее время законодательство не предусматривает возможности использования электронной подписи, которая идентифицирует технику. Между тем эти нормы законодательства законопроектом не учитываются и требования об обязательной передаче информации в электронном виде предъявляются к контрольно-кассовой технике, а не устанавливаются в отношении лица, применяющего такую технику.

19. Широкое и повсеместное применение кассовых чеков в форме электронных документов с электронной подписью приведет к неизбежному распространению этих документов в сети Интернет и к дальнейшей возможности беспрепятственного и многократного использования одних и тех же кассовых чеков различными лицами, в том числе в качестве документов для предоставления налоговых вычетов, как в организациях, так и физическими лицами.

При отсутствии оригинала кассового чека на бумажном носителе, как единственного возможного документа для принятия расходов к вычету, необходимо будет полностью пересмотреть все подходы к учету таких документов налоговыми органами.

Опубликованный законопроект не содержит никаких норм, которые можно было бы рассматривать как препятствующие появлению массовой фальсификации бухгалтерской отчетности с использованием многочисленных копий кассовых чеков в электронном виде, а также норм, в соответствии с которыми налоговые органы получат право отказать предъявителю кассового чека в электронном виде в предоставлении налоговых вычетов.

20. В соответствии с Федеральным законом от 26.12.2008 № 294-ФЗ (ред. от 28.07.2012) «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (п.1. ст.2) государственный контроль (надзор) - деятельность уполномоченных органов государственной власти (федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации), направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями (далее также - юридические лица, индивидуальные предприниматели) требований, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации (далее - обязательные требования), посредством организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, а также деятельность указанных уполномоченных органов государственной власти по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований при осуществлении деятельности юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями.

В соответствии с позицией Генеральной прокуратуры Российской Федерации (письмо от 24.11.2011 № 73/3-319-2011) (опирающейся на постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 12.05.1998 № 14-П, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31.07.2003 № 16, Федерального Арбитражного Суда Московского округа от 22.12.2009 № КА-А40/13685-09; приложение Н) мероприятия по контролю за применением хозяйствующими субъектами контрольно-кассовой техники имеют налоговую и финансовую составляющие, в связи с чем соответствующие проверки можно отнести к контролю и надзору в финансово-бюджетной сфере.

В соответствии с п.3.1 статьи 1 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ контроль и надзор в финансово-бюджетной сфере является разновидностью государственного контроля (надзора).

Поэтому привлечение каких-либо специализированных организаций к участию в непосредственном осуществлении государственного контроля в сфере применения ККТ неправомерно, тем более в осуществлении государственного контроля за оборотом наличных денежных средств.

Таким образом, оператор фискальных данных, с одной стороны, будет не вправе осуществлять какие-либо мероприятия по проверке надлежащего исполнения пользователем контрольно-кассовой техники своих обязанностей по передаче данных о наличных денежных расчетах и (или) расчетах с использованием платежных карт, в том числе надлежащего использования им технических средств для передачи этих данных, исключения возможности изготовления их копий и иных подобных технических нарушений, а, с другой стороны, деятельность оператора фискальных данных не будет иметь налоговой и финансовой составляющей и в связи с этим в отношении операторов фискальных данных невозможно будет проводить проверки без соблюдения со стороны налоговых органов требований Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».