

Исх. № 127 от 06.05.2005 г.

НА № 22-3-13/293 от 04.03.2005 г.

Заместителю руководителя
Федеральной налоговой службы

Голикову И.Ф.

127381, Москва, Неглинная ул., д. 23

По контрольно-кассовой технике

Уважаемый Игорь Фёдорович!

Коллектив центра технического обслуживания ООО «Ремкас» внимательно ознакомился с Вашим письмом от 4 марта 2005 г. № 22-3-13/293, где Вы обосновываете правомерность принятых МНС решений по запрещению регистрации ККТ с фискальной памятью. Эти обоснования, на наш взгляд, не являются юридически убедительными по следующим соображениям.

1. История внедрения ЭКЛЗ начинается с Протокола ГМЭК № 1/55-2000 от 10 марта 2000 г., в котором комиссия просит ФАПСИ подготовить предложения по защите фискальных данных. На следующем заседании ГМЭК (Протокол № 2/56-2000 от 15 июня 2000 г.) принимает за основу концепцию ФАПСИ по криптографической защите фискальных данных. Для придания значимости этих решений подготавливается и выпускается Поручение Президента РФ от 13 декабря 2001 г. № Пр-2184. Последующие Протоколы ГМЭК развивают и закрепляют это направление вплоть до Протокола № 1/77-2004 от 12 марта 2004 г., который запретил применение ККТ без устройства с криптозащитой (ЭКЛЗ).

Однако, процесс внедрения ЭКЛЗ находился в рамках правового поля только до момента вступления в силу Закона № 54-ФЗ от 22 мая 2003 г.

Новый закон, по сравнению с предыдущим (№ 5215-1 от 18.06. 1993 г.), значительно расширил область применения ККТ и определил к применению контрольно-кассовую технику только с **фискальной памятью**, при этом никакого упоминания об устройстве с криптозащитой в нём не приводится.

Вы утверждаете, что сейчас ситуация на кассовом рынке складывается в соответствии с поручением Президента РФ № Пр-2184. Но это соответствие устанавливают в основном авторы этой идеи, придав гриф секретности указанному документу.

Поручение - это даже не Указ и не Распоряжение Президента, и в нём не может быть прямых указаний на повсеместное внедрение криптографической защиты, оно содержит, как нам представляется, только поручение о проработке этого вопроса.

Президент в 2001 году не возражал против проработки средств криптографической защиты ККТ. Но, подписав 22 мая 2003 г. Закон № 54-ФЗ, в котором отсутствуют упоминания о применении криптографических средств защиты ККТ, тем самым остановил внедрение ЭКЛЗ в соответствии со своим Поручением от 13 декабря 2001 г. № Пр-2184. Это подтверждает и Конституция РФ, которая гласит (статья 90 п.3):

«Указы и распоряжения Президента Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам».

2. В своей аргументации Вы ссылаетесь на полномочия ГМЭК, которыми наделило её Правительство РФ. Но эти полномочия можно и нужно рассматривать только в рамках действующего законодательства. После вступления в силу Закона № 54-ФЗ все решения ГМЭК следует принимать и исполнять только в части, не противоречащей упомянутому Федеральному закону.

Именно на такой правовой подход указывают следующие документы:

- Конституция РФ (ст. 76 п.5):

«В случае противоречия между федеральным законом и иным актом, изданным в Российской Федерации, действует федеральный закон».

- Поручение заместителя председателя Правительства РФ Христенко В.Б. от 11 июля 2003 г. № ХВ-П5-8206 (п.2):

«До принятия указанных в пункте 1 актов Правительства Российской Федерации по вопросам регулирования применения контрольно-кассовых машин руководствоваться действующими решениями Правительства Российской Федерации в части, не противоречащей упомянутому Федеральному закону».

- Письмо МНС РФ от 17 декабря 2003 г. № ШС-6-33/1321@:

«В связи с многочисленными запросами налоговых органов, производителей и пользователей контрольно-кассовой техники и в целях обеспечения бесперебойной регистрации контрольно-кассовой техники в налоговых органах Министерство Российской Федерации по налогам и сборам сообщает, что до принятия соответствующих постановлений Правительства Российской Федерации во исполнение Федерального закона налоговые органы обязаны осуществлять регистрацию всей без исключения контрольно-кассовой техники, включённой Государственной межведомственной экспертной комиссией по контрольно-кассовым машинам в Государственный реестр контрольно-кассовых машин, используемых на территории Российской Федерации, до вступления в силу вышеуказанного Федерального закона».

Доведите указанное разъяснение до нижестоящих налоговых органов и обеспечьте контроль за его исполнением и исключением случаев срыва регистрации контрольно-кассовой техники».

И это письмо, насколько нам известно, никто пока не отменял.

Следовательно, Протокол ГМЭК от 12 марта 2004 г. № 1/77-2004 и письмо МНС от 12 мая 2004 г. № 33-0-11/327@, запрещающие регистрацию ККТ с фискальной памятью, находятся в прямом противоречии с действующим законом, который эту регистрацию предписывает, и поэтому их нельзя считать соответствующими закону.

3. Письмо МНС от 12 мая 2004 г. № 33-0-11/327@ ограничивает сферу применения Закона № 54-ФЗ и ущемляет права предпринимателей по регистрации ККТ с фискальной памятью. В соответствии п. 7 «Положения о Федеральной налоговой службе», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506, на которое Вы ссылаетесь:

«Федеральная налоговая служба не вправе осуществлять в установленной сфере деятельности нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, устанавливаемых федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации, а также управление государственным имуществом и оказание платных услуг».

Таким образом, нормативно-правовое регулирование этого письма выходит за рамки полномочий ФНС и не может быть признано правомерным.

4. Следует также отметить, что незаконность указанных документов уже подтверждена решением Арбитражного суда Омской области (решение от 25 марта 2005 г. по делу №254862/04), при этом суд обязал налоговый орган зарегистрировать контрольно-кассовую машину с фискальной памятью.

На основании изложенного, с целью обеспечения законности и прав предпринимателей, а также достижения стабильности на рынке ККТ, просим Вас отменить действие письма МНС от 12 мая 2004 г. № 33-0-11/327@ и разрешить регистрацию ККТ с фискальной памятью до выхода соответствующих постановлений Правительства РФ.

Генеральный директор

Ю.В. Черных