



## КТО НЕ МОЖЕТ СТАТЬ САМОЗАНЯТЫМ?

Согласно ч.2 Статьи 4 Федерального закона не вправе применять НПД:

- лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, используемого ими для личного, домашнего и (или) иных подобных нужд;
- лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;
- лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;
- лица, ведущие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, если иное не предусмотрено пунктом 6 настоящей части;
- лица, оказывающие услуги по доставке товаров с прицепом (автомобиль), платящих за указанные товары в интересах другого лица, за исключением оказания таких услуг при условии применения налогоплательщиком зарегистрированной продавцом товаров контрольно-кассовой техники при расчетах с покупателями (клиентами) за указанные товары в соответствии с действующим законодательством о применении контрольно-кассовой техники;
- лица, применяющие иные специальные налоговые режимы или ведущие предпринимательскую деятельность, договор от которой обязывает платить налоги физическим лицам, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 15 Федерального закона;
- налогоплательщикам, у которых доходы, учитываемые при определении налоговой базы, превысили в текущем календарном году 2,5 миллиона рублей;

Статья 402 НК РФ от 31 января 2014 г. № 2010-07



VOCA

Производители (Заказчики) товаров, работ, услуг у лиц, применяющих НПД, могут выступать как физические, так и юридические лица и индивидуальные предприниматели, при ведении предпринимательской деятельности, в том числе и иностранцы (письмо ФНС от 29 апреля 2019 г. № СД-4-8/10170, письмо МНС/ММА РФ от 4 сентября 2019 г. № СД-9/101660, от 20 января 2020 г. № СД-9-8/2620).

Ограничений на применение НПД физическими лицами может влиять факт наличия действующего трудового договора с Заказчиком по гражданско-правовому договору, либо трудовых отношений, прекратившихся менее двух лет назад. При этом наличие действующих договоров гражданско-правового характера между соответствующими Заказчиком и физическим лицом, не является препятствием для применения НПД.

Статья 201 от 1 января 2014 г. № 2010-07

## ЧЕМ УСЛУГИ САМОЗАНЯТОГО (ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ) ОТЛИЧАЮТСЯ ОТ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ?

При вступлении в отношения с плательщиками НДС необходимо выделить отношения, относящиеся к трудовым и к гражданско-правовым. Существенными отличиями трудового договора и договора гражданско-правового характера, в том числе отношений, на их основе, будут являться предметы соответствующих договоров.

Трудовое законодательство, а также судебная практика, выделяет следующие признаки трудовых отношений:

- достижение сторонами соглашения о личном выполнении работником определенной заранее обусловленной трудовой функции в интересах, под контролем и управлением работодателя;
- подчинение работника действующим у работодателя правилам внутреннего трудового распорядка, графику работы (сменности);
- обеспечение работодателем условий труда;
- выполнение работником трудовой функции за плату;
- устойчивый длительный и стабильный характер отношений;
- осуществление периодических выплат работнику, которые являются для него единственными и (или) основным источником дохода;
- определение размера выплат работником из расчета отработанного времени;
- подчиненность и зависимость труда, выполнение работником работы только по определенной специальности, квалификации или должности;
- наличие дополнительных гарантий работнику, установленных законом, иными нормативными правовыми актами, регулирующими трудовые отношения;
- выполнение работником работы в соответствии с указаниями работодателя;
- интервентность работника в организационную структуру работодателя;
- признание работодателем таких прав работника, как ежегодные выходные дни и ежегодный отпуск;
- оплата работодателем расходов, связанных с поездками работника в целях выполнения работы;
- предоставление инструментов, материалов и механизмов работодателем;
- наличие постоянного рабочего места у работника на территории работодателя;



## В ОТЛИЧИЕ ОТ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ, ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ ОБЛАДАЮТ СЛЕДУЮЩИМИ ПРИЗНАКАМИ:

- предметом договора, выступает результат работ, услуг, а не выполнение определенной трудовой функции;
- исполнитель по договору возмездного выполнения работ оказывает услуги работая на свой риск, является самостоятельным хозяйствующим субъектом;
- Исполнитель может оказывать услуги/выполнять работы нескольким Заказчиком, Исполнитель свободен в выборе Заказчиков;
- Заказчики работ/услуг являются как юридические, так и физические лица;
- Исполнитель самостоятельно несет расходы в связи с выполнением работ/оказанием услуг. В том числе на продвижение своих услуг посредством электронных площадок;
- Исполнитель участвует в согласовании условий Договора с Заказчиком, в том числе в путем направления offers, посредством электронных площадок;

Согласно Статье 15 ТК РФ Заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения между работником и работодателем, не допускается.

Согласно Статье 191 ТК РФ признание отношений, возникших на основании гражданско-правового договора, трудовыми отношениями может осуществляться:

- 1 лицом, использующим личный труд и являющимся заказчиком по указанному договору, на основании письменного заявления физического лица, являющегося исполнителем по указанному договору, и (или) на основании и в суд в установленном порядке предписания государственного инспектора труда об устранении нарушения части второй статьи 15 ТК РФ;
- 2 судом в случае, если физическое лицо, являющееся исполнителем по указанному договору, обратилось непосредственно в суд, или по материалам документов, направленных государственной инспекцией труда, иными органами и лицами, обладающими необходимыми для этого полномочиями и соответствия с федеральными законами.



В случае прекращения отношений, связанных с использованием личного труда и возникших на основании гражданско-правового договора, признание этих отношений трудовыми отношениями осуществляется судом. Физическое лицо, являвшееся исполнителем по указанному договору, вправе обратиться в суд за признанием этих отношений трудовыми отношениями в порядке и в сроки, которые предусмотрены для рассмотрения индивидуальных трудовых споров. Неустраивающие изменения при рассмотрении судом споров о признании отношений, возникших на основании гражданско-правового договора, трудовыми отношениями толкуется в пользу наличия трудовых отношений.

## КАКИЕ ПОСЛЕДСТВИЯ МОГУТ НАСТУПИТЬ ЗА СОКРЫТИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ?

В случае признания отношений, возникших на основании гражданско-правового договора, трудовыми отношениями, меняется порядок налогообложения выплат и платы Исполнителей по таким договорам. В том числе такие выплаты могут стать объектом обложения страховыми взносами, в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования. (Рекомендация N 198 о трудовом правоотношении, принятая Генеральной конференцией Международной организации труда 15 июня 2006 года; ТК РФ; Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 29 мая 2018 года № 15-О о применении судами законодательства, регулирующего труд работников, работающих у работодателей - физических лиц и у работодателей - субъектов малого предпринимательства, которые относятся к микропредприятиям; Приказ Роструда от 06 февраля 2020 года № 28-06 утверждений методических рекомендаций по проведению внеплановых проверок в части надлежащего оформления с работниками трудовых договоров или заключения гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения).

При уклонении от оформления или ненадлежащем оформлении трудового договора либо заключении гражданско-правового договора, фактически регулирующего трудовые отношения между работником и работодателем, работодатель может быть привлечен к административной ответственности по ч. 4 ст. 5.27 КоАП РФ и может быть назначено административное наказание на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Кроме этого, при установлении факта заключения гражданско-правового договора, фактически регулирующего трудовые отношения между работником и работодателем, как следствие, рассматривается вопрос о соблюдении работодателем в отношении такого работника требований охраны труда и при наличии очевидных нарушений работодатель может быть привлечен к административной ответственности по ст. 5.27.1 КоАП РФ.

Кроме того, установление факта подмены трудовых отношений гражданско-правовыми, повлечет за собой доначисление НДФЛ и страховых взносов, вынесение штрафа в размере 20 или 40 процентов (если денежное совершенно уменьшено) от неуплаченной суммы страховых взносов в соответствии со статьей 123 Налогового Кодекса и штрафа в размере 20 процентов от суммы НДФЛ, подлежащей удержанию и (или) перечислению организацией в качестве налогового агента в соответствии со статьей 123 Налогового Кодекса.



Самозанятый. Фото: Илья Смирнов

## МОГУТ ЛИ САМОЗАНЯТЫЕ ИСПОЛЬЗОВАТЬ ОНЛАЙН-СЕРВИСЫ ДЛЯ ПОИСКА КЛИЕНТОВ НА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ?

Согласно Статье 3 Федерального закона Операторами Электронных площадок признаков организации и индивидуальные предприниматели, оказывающие с использованием сети "Интернет" услуги по предоставлению технических, организационных, информационных и иных возможностей с применением информационных технологий и систем для установления контактов и заключения сделок по реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) между продавцами (исполнителями) и покупателями (заказчиками).

Операторы электронных площадок и кредитные организации осуществляют информационный обмен с налоговыми органами при условии соблюдения таких операторов электронных площадок и кредитных организаций требованиям (критериям) и соблюдения ими порядка, указанных в протоколах информационного обмена, размещенных федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов, на его официальном сайте в сети Интернет.

Физические лица, применяющие НПД, вправе уполномочить на реализацию установленных федеральным законом прав и исполнение обязанностей оператора электронных площадок и (или) кредитные организации, которые осуществляют информационный обмен с налоговыми органами, включая получение от налоговых органов сведений, полученных налоговыми органами при применении такими физическими лицами специального налогового режима.

Лица, применяющие НПД, вправе уполномочить оператора электронной площадки или кредитную организацию на уплату налогов в отношении всех договоров, заключаемых при определении налоговой базы по налогу.



Самозанятый. Фото: Илья Смирнов