

.....

Корпорации и самозанятые: условия и рамки безопасной работы

Итоги открытого
диалога бизнеса и
органов власти

24 сентября 2020 г.

.....



open

24 сентября 2020 года в отеле Marriott Aurora OPEN Group организовала открытую дискуссию, посвященную различным аспектам сотрудничества с самозанятыми лицами и применения налога на профессиональный доход (НПД).

Своим опытом, знаниями и предложениями поделились эксперты из ФНС России, Роструда, Государственной инспекции труда г. Москвы, Ассоциации частных агентств занятости, Общероссийского движения «Труд», а также компаний Сбербанк, YouDo, Яндекс и Deloitte.

В мероприятии приняли участие представители крупного бизнеса из сферы FMCG, а также трейд-маркетинговые агентства, IT-компании, операторы связи, рекрутинговые и юридические компании и индивидуальные предприниматели.



Модератором открытого диалога выступила управляющий партнер OPEN Group **Юлия Шахина**.

Открыли дискуссию представители ФНС России: **Дмитрий Акунов**, заместитель начальника Управления оперативного контроля, и **Константин Новоселов**, заместитель начальника Контрольного управления.

Самозанятыми зарегистрировалось уже более 1 млн 100 тыс. граждан. К концу 2020 года режим будет действовать уже на всей территории России.

> 1 млн 100 тыс. самозанятых

> 140 млн. выданных чеков

> 150 млрд рублей доходов

> 3.5 млрд рублей налогов



Режим быстро набирает популярность, при этом работа организаций с самозанятыми является одним из самых актуальных и спорных вопросов на сегодняшний момент. Дмитрий Акунов отметил, что процессы уберизации в экономике трансформируют современный бизнес и все чаще компании привлекают самозанятых и свободных фрилансеров для осуществления своей деятельности. Но важно отделять данный тренд от тренда, связанного с подменой трудовых отношений:



ДМИТРИЙ АКУНОВ

- Мы прекрасно знаем схемы, когда индивидуальных предпринимателей привлекают по договорам гражданско-правового характера, как и самозанятых. Тут все то же самое, но с единственным отличием: в случае с ИП, мы такие нарушения выявляем по результату анализа соответствующей отчетности на следующий год, а то, как работает самозанятый с организациями, мы видим в режиме реального времени. Разработана соответствующая контрольно-аналитическая система, которая анализирует несколько десятков параметров и с риск-ориентированным подходом выявляет организации, попадающие в группу риска, в том числе в части нарушений, связанных с подменой трудовых отношений. И с такими организациями мы проводим соответствующую работу.

- Это абсолютно нормальный тренд, если конфигурация налога на профессиональный доход не связана с применением различного рода схем минимизации налоговых обязательств и подмены фактически трудовых отношений гражданско-правовыми.

Простой ответ на вопрос «Как не попасть в группу риска?» – Не применять схему уклонения от уплаты налогов, не создавать искусственные конструкции, оформляя договоры гражданско-правового характера на те отношения, которые по сути своей и по факту являются трудовыми. В первой итерации перед нами не стоит задача никого наказывать, однако если есть налоговые риски, связанные с получением незаконной налоговой экономии - необходимо предупредить налогоплательщика, дать возможность самостоятельно их исправить, исключить, а не использовать сразу все инструменты налогового контроля, предусмотренные НК РФ.



КОНСТАНТИН НОВОСЕЛОВ



~100 000 организаций работали с самозанятыми в I полугодии 2020 г.

1700 организаций включены в группу риска

67 случаев перевода работников в самозанятых с целью уклонения от уплаты налогов

Введение налога на профессиональный доход расширило возможности многих платформ и агрегаторов, которые стали сотрудничать с ФНС России и зачастую выступать посредниками между самозанятыми и налоговой службой, а также юридическими лицами.

Например, компания **Яндекс** сотрудничает с самозанятым в области пассажирских перевозок, доставки, а также поиска исполнителей небольших задач и поручений. Кроме того, есть публичная платформа Яндекс.Дзен, на которой авторы размещают свой контент и монетизируют его через рекламу. **Петр Диденко**, директор стратегических проектов в Яндекс, рассказал, как устроена работа компании с самозанятыми, в частности водителями такси. Яндекс.Такси является площадкой-партнером налоговой службы, которая, как только стало известно о доходе самозанятого, сообщает об этом в налоговую службу путем формирования чека. Существует договор оферты, в котором изложены все условия сотрудничества платформы и водителей. Самозанятые водители оказывают услуги конечному пользователю, в данном случае, пассажиру, а Яндекс.Такси при этом является информационным сервисом, который их сводит друг с другом и принимает оплату, если это необходимо.



ПЕТР ДИДЕНКО

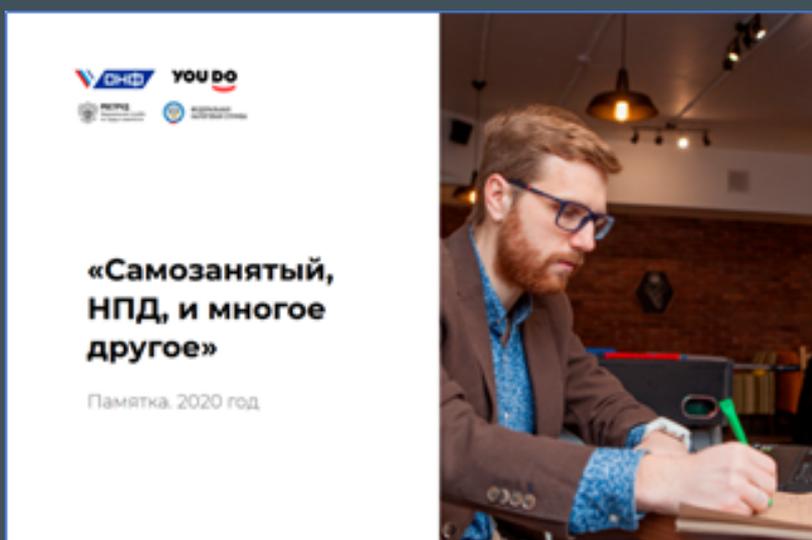
- Самозанятые водители такси сами определяют свой график работы: решают, когда выйти на линию, сколько времени отработать. Для многих из них перевозки становятся способом подработки в свободное от основной работы время. Кто-то совмещает несколько профессий: один день работает в такси, другой день - курьером. Но до сих пор многие водители такси работают «в тени», наша задача показать, что работать легально в статусе самозанятого - это удобно и выгодно.

200 000 самозанятых водителей



Платформа **YouDo** также является агрегатором, работающим с самозанятыми гражданами.

Сооснователь сервиса **Денис Кутергин** рассказал, что совместно с ФНС России, Рострудом и ОНФ компания приняла участие в разработке памятки для самозанятых и лиц, сотрудничающих с ним. В ней отражена основная информация о режиме, допустимых и запрещенных видах деятельности для самозанятых, отличия взаимоотношений с заказчиками по договору гражданско-правового характера от выполнения трудовых функций и многое другое. Памятка опубликована на сайте [ФНС России](https://www.fns.gov.ru).



3 млн исполнителей на YouDo

Многие компании задают вопрос, по какому критерию можно однозначно определить, в каких случаях можно применить режим НПД, а в каких нет.



ДЕНИС КУТЕРГИН

- Нет ни одного критерия, по которому четко и определено можно было бы сказать, это отношения не с самозанятым, а фактически с сотрудником. Это всегда набор факторов. Мы 9 лет назад, когда еще не было самозанятых, пытались придумать инструменты, которые бы позволяли бизнесу массово привлекать исполнителей для выполнения тех или иных работ, при этом, без возникновения трудовых отношений. И я могу назвать очень много примеров, где действительно по самому духу и сути взаимоотношений — это временная работа с самозанятым.

Но там тоже есть, например, периодичность выплат, есть устойчивые связи, которые возникают в тот или иной период. Существуют заказы, которые выполняются нескольких месяцев, в течение которых у этого самозанятого может не быть других источников выплат и других заказчиков — это абсолютно нормальная практика. Поэтому нет ничего страшного в том, что какие-то критерии трудовых функций все-таки попадают, самое важное, чтобы большая часть из них была в другой зоне, потому что не бывает черного и белого, всегда истина где-то посередине. Здесь скорее вопрос о том, возникает некая подмена понятий либо нет.



Сбербанк России также не остался в стороне от нового налогового режима. **Сергей Танков**, лидер команды «Свое дело», директор проектов Дивизиона «Малый и Микро Бизнес» рассказал, что стремясь облегчить путь самозанятым, банк интегрировал соответствующий функционал в приложение Сбербанк.Онлайн, которое есть у большинства россиян (более 90 миллионов пользователей). Там есть возможность работы с чеками, уплаты налогов и многие другие сервисы.

- Для многих занятых большой мотиватор - возможность получить кредит в банке. Это один из первых продуктов, которые мы адаптировали под самозанятых. Сейчас обороты самозанятых по счетам в банке учитываются для расчета кредитного лимита - поделился Сергей.

При регистрации в сервисе Сбербанка самозанятый обязан указать «вид деятельности». Большинство указывают категорию «прочее». На втором месте – аренда квартир. По словам Сергея, это очень большой рынок, порядка четверти самозанятых сдают квартиры. Но они очень неактивно выходят на «белый» рынок». На втором месте – репетиторы, которые раньше не были даже в топ-30. В связи с пандемией и ограничительными мерами, эта область перешла в онлайн, в том числе в части приема платежей. Чтобы не рисковать, многие перешли на официальную оплату услуг. На третьем месте по численности – дизайнеры, в том числе веб-дизайнеры. Дальше идут строители, курьеры, специалисты по маникюру, фотографы и так далее.

- Особую "головную боль" работа юридических лиц с самозанятыми доставляет бухгалтерам. Самозанятый может отменить чек за любой период времени, хоть выпущенный год назад. А юридическому лицу это надо каким-то образом отразить в учете. Есть и другие сложные моменты. Поэтому важно в юридической обвязке с самозанятым исполнителем предусмотреть все эти моменты. Большинство организаций, с которыми мы общались, решили, что нет, пока мы туда не пойдем, потому что это безумно сложно.



СЕРГЕЙ ТАНКОВ

Участники диалога обсудили применение труда самозанятых в ряде конкретных профессий, например, строительстве и мерчендайзинге.

По словам **Константина Новоселова**, «строительная сфера меньше всего подходит под режим самозанятости, потому что в любом случае это бригадная работа, это контроль за качеством. Если завтра упадет плита или обрушится дом, то кто-то должен будет нести за это ответственность. И пройдут как говорят по всей цепочке от и до. Поэтому сколько кейсов мы ни смотрели, если мы видим самозанятых на стройке, то это все-таки схема снижения налоговых выплат.



Александр Турков, начальник отдела надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства в сфере оплаты труда Роструда, добавил:



АЛЕКСАНДР ТУРКОВ

- В соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства могут выполняться только юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства.

Заключение с гражданами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, в том числе с самозанятыми гражданами, договоров о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов строительства, при отсутствии условий, указанных в статье 52 ГрК РФ, не предусмотрено законодательством.

В связи с этим, прежде чем привлечь самозанятого гражданина к работам в области строительства, следует детально проработать данный вопрос с учетом законодательства о градостроительной деятельности.

Что касается мерчендайзеров, которые выкладывают продукцию в торговых точках, то **Дмитрий Акунов** дал следующий комментарий:

- В первую очередь, необходимо смотреть на особенности, которые прописаны в договоре. Сейчас очень много организаций-стартапов, которые свой бизнес затачивают под самозанятых, и зачастую все это выглядит как попытка легализовать аутстаффинг или заемный труд. Если в договоре прописано, что мерчендайзер обязан приходить к такому-то времени в определенный магазин, чтобы выполнить какую-либо работу, то это может быть фактически функцией линейного персонала. Не должно быть большей части критериев, которые есть в упомянутой памятке, а должны быть определенные условия: он сам определяет время, у него есть объем конкретной задачи, что нужно выложить 2 палеты, например, и не обязательно в какой-то конкретный временной интервал.

Константин Новоселов дополнил:

- Учитывая сколько существует различных профессий и квалификаций, то безусловно невозможно предусмотреть конкретные ограничения по каждой. Здесь, на мой взгляд, может применяться общий подход, по которому если работа осуществляется под контролем заказчика, он, условно, выдает мерчендайзеру средства труда (планшет, компьютер и т.п.), контролирует на регулярной основе осуществление выкладки товара, смотрит, пришел специалист вовремя или нет, какой объем работы сделал, то раскладывая на весах все "за" и "против", я бы все-таки склонился к оценке таких отношений в качестве трудовых.



Денис Кутергин добавил, что несмотря на то, что перечень профессий, где может применяться НПД, не закрытый, и мерчендайзинг не запрещен, «важно учитывать, что, как рассказывал Пётр Диденко, самозанятый может с утра открыть приложение, увидеть предложение выйти в какой-то магазин и разложить товар с оплатой за тысячу разложенных единиц, он сам принимает решение, выходить или не выходить. Выходит, осуществляет какую-то функцию и, исходя из результата, получает либо не получает оплату. Это не трудовая функция, когда лицо работает с девяти до девяти, либо за каждый час получает 200 рублей (это классическое описание в любой вакансии на мерчендайзера), а когда он сам выбирает, сегодня в одном магазине, завтра в другом магазине. По такому принципу любую практически любую профессию можно уберицировать, если там нет трудовой функции».



Александр Турков обратил также внимание участников, что уклонение от оформления трудовых отношений или их ненадлежащее оформление отнесено к фактам, обуславливающим возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью граждан, поскольку при подмене трудовых отношений гражданско-правовыми или вовсе при незаключении трудового договора работник фактически лишается права на вознаграждение за труд, получение гарантий и компенсаций, предусмотренных трудовым законодательством, в том числе права на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности, на социальное страхование от несчастных случаев на производстве.

Поступление подобной информации является основанием к инициированию внеплановой проверки по согласованию с органами прокуратуры.

Сергей Погорелов, начальник отдела федерального государственного надзора № 4 ГИТ г. Москвы, добавил:

- Сотрудничество с самозанятыми может быть удобно организациям, но часто лишь до момента, пока не произошло какое-нибудь чрезвычайное происшествие. Например, авария с пострадавшим пассажиром, в случае с такси. В конечном итоге страдают и потребитель, и сам работник. Выясняется, что медосмотр он не проходил, работал по 12 часов в сутки, бегал от агрегатора к агрегатору, а это нигде не отслеживается. Этот вопрос сейчас тоже прорабатывается. И помимо того, что институт довольно новый, еще и в период пандемии суды не наработали судебную практику, поэтому по тем или иным вопросам все еще остается небольшой правовой вакуум.



СЕРГЕЙ ПОГОРЕЛОВ



Важный аспект широкого применения режима самозанятых затронула **Екатерина Горохова**, генеральный директор Ассоциации частных агентств занятости (АЧАЗ). Самозанятые граждане оплачивают налог с дохода в размере от 4 до 6 %. Таким образом, не оплачивается единый социальный налог, налог на доходы физических лиц и в случае, если самозанятым лицом становится бывший наемный работник, а не вышедший из тени предприниматель, то государство недополучает огромные суммы поступлений в бюджет:



ЕКАТЕРИНА ГОРОХОВА

- Каким образом, государственный сектор справится с уберизирующимся рынком? Бесплатная медицина, образование и другие социальные гарантии государства должны распространяться на всех граждан, в том числе самозанятых водителей такси и так далее. Кто за это будет платить, если все больше населения будет платить только налог на профессиональный доход в размере 4 или 6 %?

Сергей Песков, председатель общероссийского движения «Труд» обратил внимание на неформальный рынок заемного труда в России и соотнес данную проблему с развитием института самозанятости.

- Крупные работодатели зачастую предпочитают перекладывать свои риски посреднической структуре. Поэтому сегодня такая форма применения труда самозанятых с признаками трудовых правоотношений применима не напрямую, а через посредников. Заказчик полагает, что он не понесет никакой ответственности, и в крайнем случае подрядчик заплатит все налоги, пусть даже в последствии разорится.



СЕРГЕЙ ПЕСКОВ

Кроме того, участниками была обозначена проблема отсутствия четкого правового определения понятий «самозанятости», «аутсорсинга», «заемного труда».





ЛЮБОВЬ ФАБИАНСКАЯ

- Законодательство сейчас строится по системе «разрешено все, что не запрещено». Это дает достаточно размытые границы и критерии самозанятости. И возникает ситуация, при которой наниматели, несмотря на наличие какой-то судебной практики, разъяснений и памятки, все же не могут ощущать полное спокойствие, какой-то определенной гарантии, что они ничего не нарушат, если привлекут самозанятых.

И, наверное, все-таки должна идти речь о некоем закреплении критериев и важно разграничить понятия, кто такие самозаняты, что такое наемный труд, что такое аутсорсинг, чтобы у нас было более четкое понимание. - отметила **Любовь Фабианская**, старший менеджер Департамента налогообложения и права "Делойт СНГ".

Юрий Халимовский, директор Deloitte Legal, согласился, что в сегодняшних подходах не хватает системности:

- Сколько бы ни было критериев, четко отличить по ним трудовые отношения от гражданско-правовых невозможно, так как это задано самой природой трудового права, ведь трудовые отношения выросли из гражданско-правового договора подряда или оказания услуг. И поэтому по своей природе эти виды деятельности всегда будет пересекаться, никогда нельзя будет провести четкую границу. Ответ на вопрос «нанимать самозанятых или нет» зависит от вашего аппетита к риску. Потому что, действительно, с юридической точки зрения без риска это сделать практически никак нельзя.



ЮРИЙ ХАЛИМОВСКИЙ

По мнению **Юрия Халимовского**, важно также помнить, что трудовые отношения позволяют лучше контролировать работников и привязывать их к себе. Особенно это важно, когда деятельность связана с продуктами интеллектуальной собственности, владением ноу-хау, специфическими навыками и технологиями. В таких обстоятельствах работа с самозанятыми может стать риском потери уникальных знаний, опыта, важных наработок компании.





Состоявшаяся дискуссия позволила посмотреть на проблемы самозанятых под разными углами и точками зрения, обозначить ключевые моменты, на которые стоит обращать внимание как юридическим лицам, так и самим самозанятыми, какие риски необходимо учитывать. Эксперты пришли к выводу, что привлечение компаниями самозанятых должно быть обоснованным, рациональным и легитимным, и происходить только в тех ситуациях, в которых не возникает подмена трудовых отношений.

Компании, сотрудничающие с самозанятыми лицами и рассматривающие для себя такую возможность, должны присмотреться к условиям работы и функциям, которые они намереваются возложить на самозанятых, и определить, не имеют ли они признаков трудовых отношений, в том числе:



- Постоянный или длительный характер работы
- Контроль и управление со стороны заказчика
- Конкретное место работы
- Определенный график работы (сменности)
- Обеспечение работодателем условий труда, наличие брендированной формы
- Согласование кандидатов, инструктаж, обучение
- Подчинение правилам внутреннего распорядка
- Определение размера выплаты, исходя из отработанного времени
- Наличие дополнительных гарантий работнику
- Оплата расходов, связанных с поездками работника в целях выполнения работы
- Признание таких прав работника, как еженедельные выходные дни и ежегодный отпуск и другие признаки.