

Вам пришло письмо из налоговых органов о взаимоотношениях с самозанятыми?

Многие организации в последнее время массово стали получать требования из налоговой инспекции с просьбой предоставить документы об их взаимоотношениях с самозанятыми для «исключения фактов прямых нарушений Федерального закона от 27.11.2018 N [422-ФЗ](#) "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" (далее НПД)».

Налогоплательщики в недоумении, почему они должны разяснять данные факты и откуда такой повышенный интерес. Давайте разберемся, что происходит, как с этим жить и что делать.

Еще 27 ноября 2019 года была опубликована Информация ФНС России "Гражданско-правовые договоры между работодателями и самозанятыми могут быть переквалифицированы в трудовые". Данный документ предупреждает организации, что «ФНС России и Роструд договорились об одновременных проверках работодателей, которые фактически нанимают самозанятых в качестве своих работников, оформляя их по гражданско-правовым [договорам](#)». Получается, что государственные органы предупредили налогоплательщиков заранее, еще два года назад. А предупрежден, значит, вооружен. А кто не «вооружился», тому пора этим заняться.

Предыстория

27.11.2018 Федеральным законом N [422-ФЗ](#) был введен новый специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход». Регионы постепенно включались в эксперимент по применению данного режима. Он тут же привлек внимание и организаций, и физических лиц. Целью было легализовать, т.е. «вывести из тени» доходы от определенных видов предпринимательской деятельности физических лиц, но возможность сэкономить была моментально оценена и юридическими лицами тоже.

Очевидно, что для организаций сотрудничество с самозанятыми - это один из довольно выгодных законных способов налоговой оптимизации. А любой предприниматель всегда ищет возможности сэкономить. Перечислять достоинства можно долго, напомним самые основные:

- организация не является налоговым агентом по НДФЛ, т.к. обязанность по уплате налога «ложится» на само физическое лицо;
- не надо уплачивать страховые взносы с дохода выплачиваемого самозанятым;
- не надо сдавать отчетность в налоговые органы и внебюджетные фонды по доходам, выплачиваемым самозанятым;
- нет трудовых отношений, т.е. нет обязанности соблюдать требования трудового кодекса, вести кадровую документацию и предоставлять гарантии как своим работникам.

Для физических лиц преимущества заключаются в:

- пониженной налоговой ставке, вместо 13% НДФЛ, 4% при получении дохода от физлиц и 6% от юридических лиц;
- отсутствие отчетности;
- простота и удобство использования;
- легализация доходов.

Вот тут-то мы и подошли к основной цели и причине тех самых проверок, которые проводит Роструд совместно с налоговыми органами.

Что проверяют и что ищут

Как было указано выше, организации тут же оценили все преимущества нового налогового режима и стали, в целях экономии, подменять трудовые отношения отношениями с самозанятыми. Это и стало основной причиной проверок.

В Информации ФНС России от 27.11.2019 все предельно ясно написано: «По закону самозанятые не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам. Однако налоговые органы выявляют случаи, когда самозанятые, заключая с организациями (индивидуальными предпринимателями) договоры на оказание услуг, фактически работают у них. При этом работодатели минимизируют обязательства по уплате страховых взносов и не исполняют обязанности налогового агента по удержанию и перечислению НДФЛ».

Выявление признаков трудовых отношений является основной причиной проверок и привлечения работодателя к ответственности за нарушение трудового и налогового законодательства. В частности, в соответствии с КоАП предусматривается приостановление деятельности на срок до 90 суток. Кроме того, выплаченные самозанятым доходы, фактически получаемые в рамках трудовых отношений, подлежат обложению НДФЛ и страховыми взносами.

При наличии признаков трудовых отношений между работодателем и самозанятым работодатель может избежать негативных последствий в виде доначислений НДФЛ и страховых взносов, а также пени и штрафов, представив соответствующие налоговые декларации (расчеты)».

Что делать

В ответ на требование налоговой необходимо предоставить документы, примерный перечень которых обычно указан в самом требовании, и пояснения в свободной форме, с аргументированным ответом о том, что ваши отношения с самозанятыми не содержат признаков трудовых отношений. А именно, что «действительным экономическим смыслом деятельности привлекаемых обществом предпринимателей/физических лиц не является осуществление ими трудовых функций в качестве наемных работников» и обоснования причин необходимости привлечения к работам или услугам вышеуказанных лиц.

На какие критерии обращают внимание проверяющие

Налоговые службы в данном вопросе помогают и подсказывают. Например, 16-го сентября выпущено письмо ФНС N [АБ-4-20/13183@](#) «Об оценке налоговых рисков при выборе контрагентов, в частности при привлечении к выполнению работ граждан, применяющих НПД, и о передаче плательщиком НПД чека покупателю (заказчику)», в котором перечислены основные критерии, они разбиты на две группы:

- [организационная зависимость](#) самозанятого от заказчика.

Это выявляют по данным фактам:

- регистрация в качестве плательщика НПД — обязательное условие заказчика;
- заказчик распределяет самозанятых по объектам (маршрутам), исходя из производственной необходимости;
- заказчик определяет режим работы плательщика НПД (продолжительность рабочего дня, смены, время отдыха и т.д.);
- сотрудник заказчика руководит работой самозанятых, контролирует ее.

- [инфраструктурная зависимость](#), о ней можно судить по тому, что плательщик НПД выполняет работу, используя только материалы, инструменты и оборудование заказчика.

А также о подмене гражданско-правового договора трудовым «[говорит](#)» порядок оплаты услуг самозанятого и их учет, аналогичный предусмотренному [ТК РФ](#)

Судебная практика и опыт дополняет, что проверяющие обращают внимание на следующие факты:

- Отсутствие ранее (менее двух лет назад) трудовых отношений с теми физическими лицами, с которыми заключены гражданско-правовые договора как с самозанятыми.

Вводя режим НПД, сразу было понятно, что некоторые работодатели захотят сэкономить, расторгнуть со своими сотрудниками трудовые договоры и заключить с ними гражданско-правовые договоры как с самозанятыми. Поэтому прямо в законе есть ограничение, что если работодатель привлекает самозанятых, с которыми у него были трудовые отношения, и с даты их увольнения прошло менее 2 лет, то специальный налоговый режим применяться не будет ([п. 8 ч. 2 ст. 6](#) Закона N 422-ФЗ).

- Наличие убедительных и объективных аргументов, почему привлечены именно «люди со стороны».

Привлечение компаниями самозанятых граждан должно иметь разумное обоснование данного сотрудничества.

Не рекомендуется использовать в качестве аргумента экономическую составляющую, такую как налоговая оптимизация (НДФЛ, страховые взносы), т.к. это только усугубит ситуацию и проверяющие скорее этот аргумент используют против вас.

Необходимо обосновать разумную деловую цель, например, конкурентные преимущества по срокам, наличие специальных навыков или более высокого профессионального уровня для выполнения определенных работ или оказания услуг конкретным самозанятым, отсутствие подходящей штатной единицы на предприятии и т.д.

- Отсутствие массового заключения договоров с самозанятыми.

Особое внимание может привлечь массовое заключение договоров с самозанятыми лицами в отношении деятельности, не предполагающей разовый характер.

- Отсутствие должным образом оформленных документов.
 - Статус самозанятого лица должен быть подтвержден информацией с официального сайта налоговой службы.
 - Наличие своевременно и правильно оформленного чека от самозанятого за оказанные услуги или выполненные работы.
 - Наличие актов оказания услуг или выполненных работ, подписанных с двух сторон, об оказанных услугах и выполненных работах не с общими фразами, а с конкретным описанием объема оказанных услуг или выполненных работ.
 - Наличие подписанного гражданско-правового договора, в котором:

- указан статус самозанятого, даты регистрации,

- обязанности самозанятого по выдаче чека,

- наличие направленности деятельности самозанятого на конечный результат, а не на наличие иных признаков систематической деятельности с признаками трудовой,

- отсутствие указаний на наличие графика работы, материальной ответственности, подчинения трудовому распорядку, указания на тарифно-квалификационные характеристики работы, должностные инструкции,

- отсутствие указания на должность, специальность,

- право пользоваться принадлежащими организации помещениями, оборудованием безвозмездно (решение Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 06.05.2016 по делу N A58-547/2016);

При отсутствии экономического обоснования сотрудничества формальный статус физических лиц, а также наименование договора не значат ничего, всегда рассматривается реальная суть взаимоотношений. Об этом неоднократно напоминала ФНС России (Письма ФНС России от 31.10.2017 [N ЕД-4-9/22123@](#), от 11.08.2017 [N СА-4-7/15895@](#)).

Установленных требований к порядку заключения договора с самозанятыми в [Законе](#) 422-ФЗ не содержится, поэтому при заключении договоров необходимо опираться на нормы гражданского кодекса с учетом особенностей [Закона](#) о НПД.

Что нам «за это будет»

Если будет доказано иное, то считается, что трудовые отношения между вами возникли с того момента, как физическое лицо допустили к работе ([ст. 19.1](#) ТК РФ).

Соответственно, организации грозят, помимо ранее перечисленного:

- приостановление деятельности на срок до 90 суток;
- недоимку по страховым взносам в зависимости от того, с кем вы заключили ГПД:
 - если договор заключен с ИП или самозанятым - по взносам на ОПС, ОМС и по ВНИМ. Это связано с тем, что при выплате доходов этим лицам вы не начисляли взносы в принципе ([пп. 2 п. 1 ст. 419](#), [п. 1 ст. 420](#) НК РФ, [п. 1 ст. 15](#) Закона о налоге на профдоход);
 - если договор заключен с обычным физлицом - по взносам по ВНИМ. При выплате доходов таким гражданам вы должны были [начислять](#) и уплачивать взносы на ОПС и ОМС ([п. 1 ст. 420](#), [пп. 2 п. 3 ст. 422](#) НК РФ);
- недоимку по НДС, если вы принимали к вычету "входной" налог по сделкам с ИП, поскольку в рамках трудовых отношений НДС не начисляется;
- недоимку по НДФЛ, так как не удерживали и не перечисляли этот налог ([п. 9 ст. 226](#) НК РФ);
- [пени](#) на сумму задолженности;
- [штрафы](#) за неуплату налогов и взносов.
- [административная ответственность](#) за нарушение законодательства о труде и об охране труда ([ст. 5.27](#) и [27.1](#) КоАП РФ).

Не хотелось бы пугать организации и наводить на мысль, что стоит отказаться от заключения договоров с самозанятыми. Гражданско-правовые отношения с физическими лицами в статусе НПД разрешены и законны. Законопослушным и добросовестным компаниям при экономически обоснованном и грамотном юридическом оформленном взаимоотношении, вышеуказанные риски не страшны.

