

Студент
Федерального государственного автономного образовательного учреждения
высшего профессионального образования "Волгоградский государственный университет"

РАБОТА БЕЗ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА: НАЛОГОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ НАНИМАТЕЛЯ И НАНИМАЕМОГО

Аннотация. Рассмотрены налоговые последствия найма фрилансеров, возникающие у нанимаемого и нанимателя, исходя из формы заключенного между ними договора и наличия или отсутствия у фрилансера статуса индивидуального предпринимателя.

Анотація. Розглянуто податкові наслідки наймання фрілансерів, що виникають в обох сторін договору, виходячи з форми укладеної між ними угоди та наявності чи відсутності у фрілансера статусу індивідуального підприємця.

Annotation. The article describes the tax consequences of hiring freelancers, faced by an employed and an employer, depending on the form of the contract concluded between them and a freelancer's status of individual entrepreneur.

Ключевые слова: фриланс, найм фрилансера, налоги, налоговые последствия, договор, Интернет, услуги, трудовые отношения.

Разовый найм работников становится в России все популярнее. При этом трудовой договор между сторонами не заключается, что соответствующим образом отражается на налоговых обязанностях нанимателя и нанимаемого.

Людей, специализирующихся на разовом оказании услуг, сегодня называют фрилансерами. Под фрилансом понимают работу без заключения долговременных договоров с работодателем. Это внештатная, свободная, наемная работа по отдельным заказам, но вместе с тем для самого фрилансера – это систематическая работа. Фриланс распространен среди дизайнеров, программистов, оптимизаторов, копирайтеров, переводчиков, участников партнерских программ, инженеров-проектировщиков и людей других видов творческих профессий, услуги которых можно предоставлять удаленно, например через сеть Интернет. Сегодня в Интернете существует множество специализированных сайтов, призванных помочь взаимодействию фрилансеров и работодателей.

Защитить как заказчика, так и самого фрилансера может правильно составленный и заключенный договор, в котором устанавливаются положения, касающиеся сроков и размера оплаты, а также определяются требования к работе. Самыми распространенными видами договоров, подходящих для письменной фиксации отношений между заказчиком и фрилансером, являются:

1) публичная оферта как предложение, адресованное неопределенному кругу лиц, в котором описаны вид работ (услуг), цена, сроки с указанием в вашем профиле на сайте информации, содержащей все существенные условия договора, что делает ваше предложение публичной офертой, и лицо, откликнувшееся на ваше предложение, вправе требовать выполнения работ или предоставления услуг на ваших условиях;

2) договор возмездного оказания услуг, при заключении которого допустимо отсутствие о вещественного результата деятельности исполнителя, поскольку при оказании услуг важен не только сам результат, но и процесс как таковой. Также следует учитывать следующий факт: даже при качественном оказании услуг, в отличие от договора подряда, результат не всегда может быть достигнут по ряду возникших причин, не зависящих от исполнителя. Для данного договора необходимо максимально точно описать конечный результат, который предполагает получить заказчик. В противном случае процесс и результат предоставления услуг могут оказаться отличными от тех, на которые стороны рассчитывали изначально. Классическими примерами заключения данного договора являются: юридические, бухгалтерские, консультационные, информационные и другие услуги;

3) договор подряда, по которому одна сторона обязуется выполнить определенную работу по заданию другой стороны и представить результаты работы в срок, установленный договором, а другая сторона обязуется принять работу и оплатить ее. Согласно ГК РФ, основным условием для договора подряда является наличие о вещественного результата (предмета договора). По договору подряда права на предмет договора переходят к заказчику после выполнения всех условий договора. В данном виде договоров обязательно указываются предмет договора, цена и сроки выполнения работ [1];

4) договор авторского заказа, по которому автор обязуется создать произведение, соответствующее условиям договора, и передать его заказчику, который, в свою очередь, обязуется его оплатить. Такой договор заключается, когда произведения еще нет. В договоре лучше подробно прописать все характеристики будущего произведения, так, как будто оно уже написано, но находится на стадии доработки и редакции. Следует помнить, что аванс вычитается из основной суммы вознаграждения и является возвратным.

У каждого участника фриланса возникают свои налоговые последствия. Для фрилансера, например, возникает необходимость легализовать свою деятельность, если она носит систематический характер, осуществляется на свой риск и ее целью является получение прибыли. В таком случае он, по действующему законодательству, обязан зарегистрироваться либо в качестве индивидуального предпринимателя (ИП), либо в качестве юридического лица (фирмы). По общему правилу при осуществлении выплат физическому лицу по гражданско-правовому договору юридическое лицо – заказчик – является налоговым агентом, который обязан удерживать НДФЛ.

Если же гражданско-правовой договор заключен с ИП, то это ИП самостоятельно уплачивает НДФЛ (пп. 1 п. 1 и п. 2 ст. 227 НК РФ). Заказчику ИП-исполнитель (подрядчик) представляет свидетельство о постановке на налоговый учет в качестве ИП. При этом следует учитывать, входит ли в состав деятельности такого лица, зарегистрированного в качестве ИП, вид услуг (работ), оказываемых по договору. Если характер работ отличается от вида деятельности ИП, есть риск возникновения споров с налоговыми органами в части неисполнения функций налогового агента [2].

Также НДФЛ с суммы вознаграждения не удерживается, если гражданско-правовой договор заключен с исполнителем, который выполнил работы (оказал услуги) за пределами России, не является налоговым резидентом РФ. Выплаты данным лицам не являются доходами, облагаемыми НДФЛ (пп. 9 п. 3 ст. 208 и п. 2 ст. 209 НК РФ, письмо Минфина России от 11.08.2009 г. № 03-04-06-01/206) [3].

Физическому лицу – налоговому резиденту РФ, выполняющему работы (оказывающему услуги) в рамках гражданско-правового договора, может быть предоставлен налоговый вычет. Вычет может быть предоставлен юридическим лицом – заказчиком, являющимся налоговым агентом, на основании заявления физического лица. Кроме того, на выплаты по гражданско-правовым договорам начисляются страховые взносы на обязательное медицинское и пенсионное страхование (ст. 7 Закона № 212-ФЗ). При этом страховые взносы в ФСС РФ на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством на данные выплаты не начисляются (п. 2 ч. 3 ст. 9 Закона № 212-ФЗ). Страховыми взносами нужно облагать выплаты только по гражданско-правовым договорам, предметом которых является выполнение работ (оказание услуг), а также по договорам авторского заказа (ч. 1 ст. 7 Закона № 212-ФЗ) [4].

Наниматель фрилансера рискует, прежде всего, тем, что налоговые органы в последующем переквалифицируют найм фрилансера в трудовые отношения со всеми вытекающими последствиями (штрафами и пр.). При заключении данных договоров во избежание рисков его переквалификации в трудовые отношения следует учесть, что:

как правило, контролеры обращают внимание на то, с какой периодичностью заключаются такие договора. Если он составляется из раза в раз, то это может явиться причиной переквалификации [5];

должен быть указан четкий срок начала и окончания работ (услуг);

большое значение имеет предмет договора. А именно: если договор заключен не на выполнение определенной услуги (например, составить бухгалтерскую отчетность, написать доклад, подготовить отчет и т. п.), а на исполнение функций (вести бухгалтерский учет, выполнять обязанности пресс-секретаря, оформлять аналитические отчеты и т. д.), то это чревато переквалификацией.

Непрозрачность налоговых последствий для участников разового трудового найма (фриланса) и низкий уровень подконтрольности фриланса надзорным органам порождает умышленные и неумышленные злоупотребления в этой сфере. Нормативно-правовая база фриланса еще достаточно расплывчата, тем самым у одной группы участников возникает желание и возможность воспользоваться этим, а у другой – является ограничительным фактором для занятия такого рода деятельностью.

Рецензент

старший преподаватель Коновалов М. И.

Литература: 1. Гражданский кодекс РФ № 51-ФЗ от 30.11.1994 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.consultant.ru/popular/gkrf2>. 2. Налоговый кодекс РФ № 117-ФЗ от 05.08.2000 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://www.consultant.ru/popular/nalog2/3_3.html#p5705. 3. Гражданско-правовые договоры с работниками. Как платить налоги? [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://legalru.ru /document.php?id=31352>. 4. О страховых взносах в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования : Федеральный закон № 212-ФЗ от 24 июля 2009 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=131677>. 5. Оплата работы фрилансеров: как правильно оформить налоги и вычеты [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.buhgalteria.ru/article/n64562>.