

Риски работы с самозанятыми: как избежать нарушений

В сотрудничестве с самозанятыми есть неоспоримые плюсы, но не нужно забывать и о минусах. Не посчитают ли проверяющие (трудовые инспекторы и налоговики), что под самозанятость замаскированы трудовые отношения? Выявление признаков трудовых отношений является основанием для проверки и привлечения работодателей к ответственности за нарушение налогового и трудового законодательства. А если сотрудничество с самозанятыми используется как схема уклонения от уплаты НДФЛ и страховых взносов, то вероятность того, что налоговая переквалифицирует ГПД в трудовой договор, очень велика. Поэтому важно знать о рисках сотрудничества с гражданами, применяющими налог на профессиональный доход.

В данном аналитическом материале мы рассказали, в чем состоят основные риски работы с самозанятыми гражданами и чем может обернуться для компании стремление к необоснованной налоговой выгоде, пояснили, какие факторы «просигнализируют» контролирующим органам о нарушениях при работе с плательщиками налога на профессиональный доход, и дали практические рекомендации по грамотному оформлению отношений с исполнителями-самозанятыми.

БОНУС! Оптимизированная форма договора возмездного оказания услуг с исполнителем-самозанятым

Содержание материала:

1. [Каковы риски работы с самозанятыми гражданами?](#)
2. [Какие факторы свидетельствуют о нарушениях при работе с самозанятыми?](#)
3. [Как правильно оформить отношения с самозанятым?](#)

Каковы риски работы с самозанятыми гражданами?

По данным ФНС, в ноябре 2021 года количество самозанятых в России достигло 3, 5 млн. человек, что в два раза больше, чем в начале 2021 года. Тогда НПД применяли около 1, 6 млн. человек. Всего с начала эксперимента самозанятые задекларировали 745 млрд. рублей. В бюджеты субъектов РФ поступило 15 млрд. рублей, в ФОМС – 8, 7 млрд. рублей. Чаще всего самозанятые работают в такси и курьерами, оказывают маркетинговые услуги и сдают квартиры в аренду. Больше всего предпринимателей, применяющих НПД, зарегистрировано в Москве, а меньше всего – в Чукотском автономном округе.

При этом договоры с самозанятыми находятся под пристальным вниманием налоговиков. Основной риск при работе с самозанятым лицом заключается для компании в том, что договор гражданско-правового характера с ним проверяющие при проверке могут переквалифицировать в трудовой. В соответствии с [ч. 4 ст. 19.1](#) ТК РФ признание гражданско-правовых отношений трудовыми влечет за собой установление их таковыми со дня начала выполнения работ по ГПД. К этому моменту у работника, который ранее был самозанятым, могут накопиться несколько непредоставленных ежегодных отпусков и прочих невыполненных социальных гарантий в виде больничных, оплаты сверхурочного труда, выплат за вредность и т.д.

Признать отношения трудовыми возможно несколькими способами:

1. добровольно заказчиком по письменному заявлению физического лица-исполнителя по договору;
2. компанией-заказчиком на основании предписания ГИТ, если данное предписание не было в установленные сроки обжаловано в суде;
3. судом на основании заявления физического лица-исполнителя (последний вправе обратиться в суд напрямую, минуя обращение к заказчику, либо при получении от последнего отказа в переквалификации);
4. судом на основании материалов, поступивших от ГИТ или иного уполномоченного органа.

За уклонение от оформления трудовых отношений и подмену трудового договора ГПД к административной ответственности могут привлечь в соответствии с [пунктом 4 статьи 5.27](#) КоАП РФ как юридическое лицо (штраф от 50 000 до 100 000 руб.), так и его руководителя

(штраф от 10 000 до 20 000 руб.).

Кроме того, компанию или ИП заставят доплатить налоги и взносы по конкретному договору уже на основании положений [глав 23](#) и [34](#) НК РФ. Доплате подлежат НДФЛ, страховые взносы и соответствующие им пени и штрафы за несвоевременную уплату налогов с выплат физическим лицам и за неисполнение обязанностей налогового агента. При наличии таких признаков работодатель может избежать доначислений, отразив выплаты в пользу самозанятого в отчетности по налогу на доходы физлиц и в РСВ.

Кроме того, суд может обязать вас выплатить работнику все, что полагалось бы по трудовому договору ([ст. 5.27](#) КоАП РФ, [п. 24](#) Постановления Пленума ВС от 29.05.2018 N 15, [п. 15](#) Обзора судебной практики ВС).

Перечень нормативно-правовых актов:

-  [ст. 19.1, "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ \(ред. от 22.11.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [ст. 5.27, "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ \(ред. от 01.07.2021, с изм. от 09.11.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2018 N 15 "О применении судами законодательства, регулирующего труд работников, работающих у работодателей - физических лиц и у работодателей - субъектов малого предпринимательства, которые отнесены к микропредприятиям" {КонсультантПлюс}](#)

Какие факторы свидетельствуют о нарушениях при работе с самозанятыми?

Еще в конце 2019 года ФНС России и Роструд договорились, что будут совместно проверять организации, использующие труд самозанятых. Поэтому вопрос правильного оформления отношений с самозанятыми остается очень актуальным.

Однако организации (ИП) могут самостоятельно оценить риски по результатам своей финансово-хозяйственной деятельности, в том числе при выборе контрагентов. В этом помогут Критерии, используемые фискалами в процессе отбора объектов для выездных ревизий. Они утверждены Приказом ФНС России от 30.05.2007 N MM-3-06/333@. Так, согласно 12-му критерию, компании (ИП) следует исследовать определенные признаки, говорящие о высокой вероятности признания инспекторами бизнес-партнера проблемным («однодневкой»), а сделок, совершенных с ним, - сомнительными. При этом статьей 54.1 НК РФ предусмотрены:

- конкретные действия налогоплательщика, признаваемые злоупотреблением правами;
- условия, которые нужно соблюсти, чтобы учесть расходы и заявить налоговые вычеты.

Вместе с тем способ ведения деятельности, направленной на получение прибыли, определяет сам хозяйствующий субъект. В этой связи встает вопрос: как ревизоры будут оценивать обстоятельства организации бизнес-процессов, в том числе в части привлечения к выполнению работ плательщиков НПД?

Чиновники будут смотреть, правомерно ли отражены результаты деятельности в налоговой отчетности, проинформировали представители ФНС России. Для инспекторов важна самодостаточная работа с использованием необходимых трудовых, производственных и иных ресурсов. Ведь бывает, что от имени ряда формально самостоятельных субъектов ведется единая деятельность, координируемая одними и теми же лицами, с задействованием общих ресурсов и (или) средств индивидуализации. Итак, когда ожидать налоговых претензий к обязательствам с контрагентами? Это произойдет, если инспекторы выявят факты злоупотребления, подтверждающие недобросовестные действия, направленные на уход от налога.

Чиновники подчеркнули: исчерпывающий перечень документов, на основании которых совершенные сделки не могут быть квалифицированы в качестве злоупотребления в

порядке [статьи 54.1](#) НК РФ, нельзя определить законодательно или какими-либо разъяснениями. Ведь при проведении контрольных мероприятий могут быть обнаружены факторы, говорящие о направленности действий на неуплату налога и об использовании формального документооборота для неправомерного отражения расходов, заявления НДС-вычетов. ФНС России напомнила, что рекомендации по налоговому контролю с учетом норм [статьи 54.1](#) приведены в [Письме](#) от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@. В нем в числе прочего отмечено, что в оправдательных документах должна содержаться достоверная информация о реальной хозяйственной операции в соответствии с ее действительным экономическим смыслом.

Таким образом, реально совершенные операции оцениваются на предмет:

1. исполнения надлежащим лицом;
2. действительного экономического смысла;
3. наличия деловой цели (конкурентные преимущества, уникальность специалиста, отсутствие в штате должности с аналогичными функциями).

В процессе оценки ФНС России осуществляет следующие действия:

1. анализ данных из электронной системы: поступающие от плательщиков налога на профессиональный доход в режиме онлайн сведения сопоставляются с данными их бывших работодателей;
2. анализ динамики страховых выплат, среднесписочная численность, показатели среднеотраслевой налоговой нагрузки, персональная история трудоустройства самозанятого, источники и суммы его доходов.

Типовые способы получения необоснованной налоговой выгоды, в том числе при подмене трудовых отношений гражданско-правовыми с плательщиками НПД, учтены в проекте изменений к [Приказу](#) от 30.05.2007 N ММ-3-06/333@. Сейчас проект находится на согласовании в структурных подразделениях ФНС.

Речь идет о характерных признаках применения схем, в основе которых - такая подмена, направленных на незаконную оптимизацию страховых взносов и налога на доходы физлиц. Вот некоторые из этих признаков:

1. организационная зависимость плательщика НПД от заказчика, то есть:

- регистрация физлица в качестве самозанятого - обязательное условие заказчика;
- последний распределяет таких лиц по объектам (маршрутам) исходя из

производственной необходимости;

- он определяет режим труда плательщика НПД, в том числе продолжительность рабочего дня (смены), время отдыха;

- сотрудник заказчика непосредственно руководит самозанятым и контролирует его работу;

2. инфраструктурная зависимость исполнителя (он задействует материалы, инструменты и оборудование заказчика);

3. порядок оплаты услуг самозанятого и их учета аналогичен установленному Трудовым кодексом РФ.

Данные признаки говорят о том, что плательщик НПД фактически лишен предпринимательской самостоятельности. Выявление признаков трудовых отношений является основанием для проверки и привлечения работодателя к ответственности за нарушение трудового и налогового законодательства.

Особое внимание проверяющих органов, на наш взгляд, привлечет массовое заключение договоров с самозанятыми лицами **в отношении деятельности, не предполагающей разовый характер. Отсутствие направленности деятельности самозанятого на конечный результат** также может вызвать подозрение в гражданско-правовом характере отношений.

Таким образом, любой ГПД, заключенный с физическим лицом, несет в себе потенциальный риск для привлекающей стороны в виде значительных материальных убытков в случае переквалификации заключенного с ним договора в трудовой.

Однако само по себе привлечение самозанятых лиц компаниями не запрещено. При грамотном юридическом оформлении правовых отношений и экономическом обосновании их необходимости вышеуказанные риски не страшны добросовестным предпринимателям.

Как мы уже говорили, статус самозанятого лица должен быть подтвержден информацией с официального сайта налоговой службы. Компании, взаимодействующие с самозанятыми, в отношении выплачиваемых им доходов освобождаются от платежей и отчетности по НДФЛ и страховым взносам только при условии получения от исполнителя оформленного по всем правилам чека (как на бумаге, так и в электронном виде). И только при наличии этого чека выплаченный самозанятому доход попадет в расходы,

учитываемые заказчиком при формировании налоговой базы.

Привлечение компаниями самозанятых граждан должно иметь разумное обоснование данного сотрудничества. Использование самозанятых вместо работников только потому, что это позволяет экономить на налогах, в глазах налоговиков организацию только «потопит». При принятии бизнес-решений необходимо обосновать разумную деловую цель, например конкурентные преимущества по срокам и профессиональному уровню выполнения работ или оказания услуг конкретным самозанятым, отсутствие подходящей штатной единицы на предприятии и т.д. Для налоговых органов и судов формальный статус физических лиц, а также наименование договора не значат ровным счетом ничего при отсутствии экономического обоснования сотрудничества, действий и изменений во взаимоотношениях. 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@](#)).

Судебная практика по трудовым спорам с самозанятыми

В соответствии с [абзацем 3 ст. 19.1 ТК РФ](#), признание отношений, возникших на основании гражданско-правового договора, трудовыми отношениями может осуществляться судом в случае, если физическое лицо, являющееся исполнителем по указанному договору, обратилось непосредственно в суд, или по материалам (документам), направленным государственной инспекцией труда, иными органами и лицами, обладающими необходимыми для этого полномочиями в соответствии с федеральными законами.

В качестве примеров судебных решений по такой категории споров можно привести следующие:

- [Решение](#) Октябрьского районного суда г. Самары от 29.07.2020 по делу N 2-2069/2020, которым суд признал отношения, сложившиеся на основании договоров оказания образовательных услуг (гражданско-правовых договоров), заключенных между академией и гражданином, трудовыми;
- [Решение](#) Тимирязевского районного суда города Москвы от 19 октября 2020 года по делу N 2-2720/2020, которым частично удовлетворены требования об установлении факта трудовых отношений самозанятого гражданина, взыскании задолженности по заработной плате.

В обоих случаях суд оценивал сложившиеся отношения между заказчиком и исполнителем на предмет наличия в них признаков, характерных для трудовых отношений.

В качестве примера судебного решения, которым было отказано в признании факта трудовых отношений, а именно отказано в удовлетворении требований о признании договора возмездного оказания услуг, заключенного между гражданином и ООО, недействительной, притворной сделкой, применении последствий недействительности ничтожной сделки в форме признания договора возмездного оказания услуг дополнительным соглашением о премии к трудовому договору, можно привести [решение](#) Бийского городского суда Алтайского края от 12 октября 2020 г. по делу N 2-1429/2020. Аналогичные выводы содержат Решение Солнцевского районного суда города Москвы от 30.08.2021 по делу N 2-2650/2021 и Решение Кунцевского районного суда города Москвы от 15.03.2021 по делу N 2-1213/2021.

Следует учитывать, что Закон о специальном налоговом режиме для самозанятых (от 27.11.2018 N 422-ФЗ) прямо запрещает применять налог на профессиональный доход к выплатам по гражданско-правовым договорам при условии, что заказчиками услуг (работ) выступают работодатели физических лиц или лица, бывшие их работодателями менее двух лет назад (статья 6 Закона).

Одновременно с этим действующее законодательство не запрещает работодателям заключать гражданско-правовые договоры на оказание услуг или выполнение работ с действующими или бывшими работниками.

Судебная практика по такой категории дел часто складывается не в пользу налогоплательщика.

Яркий пример - [Решение](#) Арбитражного суда Ульяновской области от 24 сентября 2020 года по делу N А72-236/2020: общество с ограниченной ответственностью обратилось с иском к инспекции ФНС о признании недействительными двух решений налогового органа о доначислении сумм НДФЛ и привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, выразившегося в его неуплате, и получило отказ в удовлетворении своих требований, поскольку разрешение на осуществление деятельности по перевозке пассажиров и багажа легковым такси получалось обществом с ограниченной ответственностью на автомобили водителей, которым предоставлялся

доступ к программному продукту по предоставлению заявок на перевозку пассажиров, договор перевозки легковым такси со стороны фрахтовщика может быть заключен либо юридическим лицом, либо индивидуальным предпринимателем. Таким образом, водители не вступают в договорные отношения по перевозке с пассажирами, а следовательно, источником дохода для физических лиц - водителей пассажир не является. Поэтому гражданско-правовые договоры между обществом и водителями правильно были квалифицированы налоговым органом как трудовые. Довод общества о заключении с водителями агентских договоров как обоснование того, что оно не является для водителей источником доходов, судом отклонен.

Вопросы часто возникают и в случае перечисления оплаты за услуги самозанятого на карту третьего лица, реквизиты которой исполнитель предоставляет при оформлении договора. При этом оплата за реализованные самозанятым товары (работы, услуги) по договору между заказчиком и самозанятым на счет третьего лица возможна в том случае, если это предусмотрено договором, разъясняет ФНС России в [Письме](#) от 01.04.2021 N АБ-4-20/4336@.

Например, суд отказал признать трудовыми отношения с самозанятым лицом, которое оказывало юридические услуги организации, несмотря на то, что у исполнителя были и доверенность, и ключи от кабинета.

На заметку

В [п. 8 ч. 2 ст. 6](#) Закона N 422-ФЗ установлено, что при расчете НПД не учитывается выручка от оказания услуг по гражданско-правовому договору, если заказчиком является работодатель исполнителя либо бывший работодатель, от которого самозанятый гражданин уволился менее двух лет назад. Поэтому физическое лицо вправе оказывать услуги одному заказчику на протяжении длительного времени, если отношения с этим заказчиком не имеют признаков трудовых отношений ([Письмо](#) ФНС России от 01.04.2021 N АБ-4-20/4336@). О наличии трудовых отношений свидетельствуют, например, работа по должности в соответствии со штатным расписанием и под управлением и контролем работодателя, подчинение правилам внутреннего трудового распорядка и др. ([ст. 15](#) ТК РФ).

Аргументы в пользу организации были следующие: кадровых решений в отношении

самозанятого лица организацией не принималось, оно не было ознакомлено с правилами внутреннего трудового распорядка, должностной инструкцией и локальными актами, регулирующими оплату труда. Кроме того, табель учета рабочего времени в отношении его не велся, записи о приеме и увольнении в трудовую книжку не вносились, расчетные листки с указанием оклада или тарифной ставки не выдавались. Доказательств размера и начисления заработной платы самозанятому, а также уплаты страховых взносов суду не представили.

А один лишь факт выполнения лицом работ не является достаточным основанием для признания отношений между ним и работодателем трудовыми ([Апелляционное определение](#) Самарского областного суда от 27.10.2020 по делу N 33-11410/2020, 2-3213/2020).

Таким образом, рекомендации по налоговой и административной безопасности при работе с самозанятыми лицами следующие:

1. избегайте оформления своих действующих и новых сотрудников в качестве самозанятых;
2. составляйте договор с самозанятыми и рассчитывайтесь с ними так, чтобы сотрудники фискальных органов не могли придраться к условиям сотрудничества в договоре;
3. акцентируйте внимание на особом статусе исполнителя в договоре.

В любых сложных и неординарных ситуациях направляйте запрос на разъяснения Минфину России и налоговым органам. Это позволит подстраховаться от излишних претензий фискальных органов.

Перечень нормативно-правовых актов:

-  [ст. 54.1, "Налоговый кодекс Российской Федерации \(часть первая\)" от 31.07.1998 N 146-ФЗ \(ред. от 02.07.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [ст. 19.1, "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ \(ред. от 22.11.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [ст. 6, Федеральный закон от 27.11.2018 N 422-ФЗ \(ред. от 02.07.2021\) "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" {КонсультантПлюс}](#)

Письма и разъяснения ФНС:

-  [Приказ ФНС России от 30.05.2007 N MM-3-06/333@ \(ред. от 10.05.2012\) "Об утверждении Концепции системы планирования выездных налоговых проверок" {КонсультантПлюс}](#)
-  [Вопрос: Об оценке налоговых рисков при выборе контрагентов, в частности при привлечении к выполнению работ граждан, применяющих НПД, и о передаче плательщиком НПД чека покупателю \(заказчику\). \(Письмо ФНС России от 16.09.2021 N АБ-4-20/13183@\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [<Письмо> ФНС России от 10.03.2021 N БВ-4-7/3060@ "О практике применения статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации" {КонсультантПлюс}](#)
-  [Вопрос: Об отдельных вопросах, связанных с применением НПД. \(Письмо ФНС России от 01.04.2021 N АБ-4-20/4336@\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [<Информация> ФНС России "Гражданско-правовые договоры между работодателями и самозанятыми могут быть переквалифицированы в трудовые" {КонсультантПлюс}](#)

Как правильно оформить отношения с самозанятым?

Специальных документов или требований для документального оформления взаимоотношений между самозанятыми и представителями бизнеса законодательством не установлено. Для регистрации условий сделки на бумаге могут подойти обычные договоры гражданско-правового характера. Подтверждением выполнения исполнителем условий договора может послужить обычный акт. Подпись акта выполненных работ или оказанных услуг обеими сторонами послужит законным основанием для оплаты работ или услуг, выполненных самозанятым исполнителем, и подтверждением законного включения данных затрат в расходы заказчика.

Физические лица, применяющие специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход", освобождаются от уплаты НДФЛ в отношении доходов, которые являются объектом налогообложения по налогу на профессиональный доход (НПД) ([ч. 8 ст. 2](#) Закона N 422-ФЗ).

Выплаты и иные вознаграждения, полученные налогоплательщиками - физическими лицами, не являющимися ИП, которые подлежат учету при определении налоговой базы по НПД, не признаются объектом обложения страховыми взносами для организации при наличии у нее чека, сформированного указанным физическим лицом в установленном порядке ([ч. 1 ст. 15](#) Закона N 422-ФЗ).

Однако любой договор, по которому компания заплатит меньше налогов или взносов, налоговая воспринимает как незаконную налоговую оптимизацию, поэтому, заключая договор с плательщиком налога на профессиональный доход, тщательно проверяйте все формулировки.

Как отмечено в [Письме](#) ФНС России от 20.02.2019 N СД-4-3/2899@, согласно [п. 2 ст. 432](#) ГК РФ, договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. При этом договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта ([п. 1 ст. 433](#) ГК РФ).

В соответствии с [п. 1 ст. 161](#) ГК РФ сделки юридических лиц между собой и с гражданами должны совершаться в простой письменной форме (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения).

Согласно [п. 2 ст. 434](#) ГК РФ договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющим достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. При этом электронным документом, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту.

На заметку

Договор с самозанятым может быть заключен в устной форме ([п. 2 ст. 159](#) ГК РФ). ФНС России в [Письме](#) уточняет, что письменный договор не нужен, если услуга оказывается по сделке, исполняемой немедленно при заключении договора. В этом случае заключение договора будет подтверждаться уплатой заказчику денег за оказанные услуги. Однако во избежание споров советуем вам все равно заключать письменный договор.

Прежде чем заключить гражданско-правовой договор с самозанятым, убедитесь в том, что он действительно имеет этот статус. Сделать это можно двумя способами:

1. запросить у физлица выписку из приложения «Мой налог». В ней вы увидите актуальную информацию о регистрации лица в качестве самозанятого;
2. проверить самостоятельно факт регистрации на сайте ФНС России (<https://npd.nalog.ru/check-status/>). Причем рекомендуем делать это перед каждой оплатой. Ведь гражданин может утратить статус самозанятого в любое время. Опасность здесь в том, что если он больше таковым не является, то компания, перечислившая ему деньги, должна перечислить с суммы оплаты НДФЛ и страховые взносы.

Обратите внимание!

Каких-либо ограничений по вопросу заключения договоров с лицами, которые ранее имели статус ИП или были учредителями/участниками ООО, в [Законе](#) нет. Поэтому указанные исполнители могут стать самозанятыми и продолжить сотрудничество в новом статусе. Следует ли

организациям в этом случае перезаключать договор со своими контрагентами в связи с их переходом на специальный налоговый режим НПД? Налоговые органы исходят из того, что перезаключение договора не нужно, если это не влияет на соблюдение существенных условий договора. Если же условия меняются, то договор стоит перезаключить ([п. 3](#) Письма ФНС России от 20.02.2019 N СД-4-3/2899@). Оформить дополнительное соглашение желательно и в том случае, если исполнитель договора являлся плательщиком НДС и цена его услуг включала этот налог ([п. 3](#) Письма).

Для компаний при работе с самозанятыми лицами желательно добавить в стандартный договор три пункта, которые помогут избежать лишних вопросов проверяющих:

- «Исполнитель является плательщиком налога на профессиональный доход согласно [Закону](#) N 422-ФЗ». Это уточнение позволит подчеркнуть, что компания-заказчик не является налоговым агентом и удерживать НДФЛ из вознаграждения исполнителя не обязана ([письмо](#) Минфина России от 24.01.2019 N 03-11-11/3560);
- «Исполнитель обязан представить заказчику чеки на все выплаты по договору». Это уточнение позволит освободить заказчика от обязательств по уплате страховых взносов;
- «Исполнитель обязан сообщить заказчику об изменении своего статуса плательщика НПД». Такое условие поможет вовремя узнать о том, что исполнитель перестал быть самозанятым лицом и теперь расчеты с ним облагаются НДФЛ и страховыми взносами.

Пример. Указание в договоре возмездного оказания услуг статуса самозанятого.

В разделе «Предмет договора» можно указать следующую формулировку:

«Исполнитель является самозанятым лицом и применяет в своей деятельности специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход».

При этом в разделе «Ответственность сторон» указать:

«В случае снятия Исполнителя с учета в налоговом органе в качестве налогоплательщика специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» Исполнитель обязуется сообщить об этом Заказчику в 3-дневный срок с даты снятия с учета».

Чтобы в дальнейшем не было претензий со стороны проверяющих, рекомендуем в

договоре с самозанятым прописать следующее:

1. исполнителем является гражданин, зарегистрированный в качестве самозанятого, использующий специальный налоговый режим - налог на профессиональный доход;
2. самозанятый по заданию организации выполняет работы или оказывает услуги, определенные в договоре, в установленный срок, а вы их оплачиваете;
3. работы или услуги носят разовый характер;
4. самозанятый самостоятельно устанавливает время и порядок своей работы;
5. ему не обеспечиваются социальные гарантии и компенсации;
6. результатом оказанных услуг или выполненных работ является акт сдачи-приемки результатов оказанных услуг или выполненных работ;
7. самозанятый обязан предоставить заказчику чеки на все выплаты по договору;
8. компания-заказчик освобождается от обязанности по уплате налогов и взносов (можно сделать ссылку на [ч. 8 ст. 2](#) Закона N 422-ФЗ);
9. ответственность исполнителя за неуведомление заказчика о прекращении статуса самозанятого. Например, можно прописать условия о компенсации расходов на уплату НДФЛ, взносов, пеней, штрафов, которые грозят заказчику в случае, если исполнитель-самозанятый не информирует его об утере своего статуса.

Рекомендации по составлению договора с самозанятым

Совет №1. Не указывайте личный характер выполнения работ самозанятым

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц - субподрядчиков. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. Такую возможность предоставляет [п. 1 ст. 706](#) Гражданского кодекса.

Поэтому отразите в договоре подряда, что к выполнению работ самозанятый вправе привлекать третьих лиц, но с письменного согласия заказчика.

Поскольку один из главных признаков трудового договора - личное выполнение работ, не пишите в договоре подряда с самозанятым, что «исполнитель обязан выполнять работы лично, без привлечения третьих лиц». Такая формулировка привлечет внимание

проверяющих.

Примечание. Вводя данный режим, законодатель изначально понимал, что некоторые работодатели захотят сэкономить, расторгнуть со своими сотрудниками трудовые договоры и заключить с ними гражданско-правовые договоры как с самозанятыми. Поэтому и ввел одно серьезное ограничение: 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).

На заметку

Стороны в договоре должны называться «Исполнитель» или «Подрядчик» и «Заказчик». Общение между сторонами договора должно представлять собой общение деловых партнеров.

Совет №2. Не заключайте договор на неопределенный срок

Установите в договоре подряда срок окончания выполнения работ. Если договором предусмотрены этапы, можно установить сроки сдачи этапов.

Постоянный или систематический характер выполнения работ может свидетельствовать о том, что сторонам важен не результат работы, а процесс ее выполнения. Что характеризует трудовые отношения. Поэтому не пишите в договоре подряда с самозанятым: «...договор заключен на неопределенный срок».

Срок - одно из важнейших условий договора подряда. Если оно не согласовано, договор не может считаться заключенным. Помимо этого, по истечении срока действия договоров подряда систематически перезаключать их тоже не стоит. Хотя ФНС и согласна, что в законе нет ограничений на сроки сотрудничества одного самозанятого с одним и тем же заказчиком, тем не менее неоднократное перезаключение гражданского договора может указать на наличие признаков трудовых отношений ([Письмо](#) ФНС России от 01.04.2021 N АБ-4-20/4336@).

Совет №3. Не устанавливайте ежемесячную оплату работ в твердой сумме

В договоре подряда важен не процесс выполнения работы, а результат работы, передача

которого приводит к выплате вознаграждения. Вознаграждение не должно выплачиваться в одной и той же сумме и ежемесячно.

По договору подряда важен процесс сдачи работ: отчет исполнителя о готовности всего объема работ или его части, проверка исполнителем качества выполненных работ, приемка готового результата. Только после этого заказчик может выплатить самозанятому вознаграждение. При этом желательно, чтобы размер вознаграждения по договору зависел от объема и характера выполненных работ.

Поэтому нельзя указывать в договоре подряда с самозанятым: «...исполнителю устанавливается ежемесячное вознаграждение в размере 10 тысяч рублей». Такое отражение фиксированного и регулярного вознаграждения приведет проверяющих к выводу, что перед ними трудовой договор.

Совет №4. Не указывайте в договоре формулировки, характерные для трудового договора

Если в вашем договоре подряда с самозанятым лицом присутствуют такие термины, как «должность», «специальность», «заработная плата», «увольнение», «режим работы», «место работы», «отпуск», «правила трудового распорядка» и другие аналогичные, то проверяющие переквалифицируют его в трудовой, поскольку все эти признаки характеризуют прием работника в штат организации.

На заметку

Как уже было сказано выше, общение между сторонами договора подряда – это общение деловых партнеров, а потому в договорах, переписке и просто в разговорах не должно быть ничего связанного с «зарплатой», «работниками», «приемом и увольнением», «должностными инструкциями» и иными терминами, характеризующими трудовые отношения.

Нежелательные и рекомендуемые формулировки в договоре с самозанятым

Условия в договоре	Нежелательные формулировки в договоре	Рекомендуемые формулировки в договоре
Название	Договор	Договор на выполнение работ (услуг)

договора		
Стороны договора	Сторона 1, сторона 2	Заказчик, исполнитель
Предмет договора	Исполнитель берет на себя обязательство выполнять функции...	Исполнитель обязуется выполнять работы по созданию (изготовлению)... в соответствии с техническим заданием, приведенным в приложении 1 к настоящему договору...
Сроки выполнения работ (оказания услуг)	Срок начала выполнения работ - 20 февраля 2020 года	Исполнитель обязуется выполнить работы по настоящему договору в следующие сроки: дата начала работ - 20.02.2020, дата окончания работ - 30.04.2020
Порядок выполнения и приемки работ (услуг)	Исполнитель обязуется выполнять работы в течение месяца, в рабочие дни с __ до __ часов	По окончании работ исполнитель обязуется передать заказчику результат работ, а заказчик обязуется проверить соответствие работ техническому заданию и принять их результат по акту приема-передачи
Оплата по договору	Стоимость работ составляет... руб. в месяц. Выплаты производятся ежемесячно	Общая стоимость работ составляет... руб. Оплата производится по акту приема-сдачи выполненных работ

Перечень нормативно-правовых актов:

-  ["Гражданский кодекс Российской Федерации \(часть первая\)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ \(ред. от 28.06.2021, с изм. от 26.10.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  ["Гражданский кодекс Российской Федерации \(часть вторая\)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ \(ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Федеральный закон от 27.11.2018 N 422-ФЗ \(ред. от 02.07.2021\) "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" {КонсультантПлюс}](#)
-  [<Письмо> ФНС России от 20.02.2019 N СД-4-3/2899@ "О применении налога на профессиональный доход" {КонсультантПлюс}](#)
-  [Вопрос: Об отдельных вопросах, связанных с применением НПД. \(Письмо ФНС России от 01.04.2021 N АБ-4-20/4336@\) {КонсультантПлюс}](#)

Полезные материалы из СПС «КонсультантПлюс»:

-  [Типовая ситуация: Чем трудовой договор отличается от гражданско-правового \(Издательство "Главная книга", 2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Вопрос: Как оформить договор с самозанятым лицом и указывать ли этот статус в договоре? Как подтвердить обоснованность неуплаты у него НДФЛ и неуплаты страховых взносов? \(Консультация эксперта, 2021\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Как работать с самозанятыми \(Грозовская Е.\) \("Кадровая служба и управление персоналом предприятия", 2021, N 7\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Как УП работать с самозанятыми гражданами? \(Ермошина Е.Л.\) \("Бухгалтер Крыма: учет в унитарных предприятиях", 2020, N 3\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Самозанятые: за что наказывает ФНС при работе с ними \(с примерами судов\) \(Мартахов Д.\) \("Трудовое право", 2020, N 11\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Оцениваем риски работы с самозанятыми \(Мокрецов О.\) \("Малая бухгалтерия", 2019, N 7\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Работа бизнеса с самозанятыми лицами \(Басейн М.\) \("Практический бухгалтерский учет", 2019, N 4\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Какие трудовые споры возникают с самозанятыми, и как они разрешаются на практике мирно и в судах \(Кирина А.\) \("Трудовое право", 2021, N 6\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Статья: Оформляем сотрудничество с самозанятыми \("Практическая бухгалтерия", 2021, N 8\) {КонсультантПлюс}](#)
-  [Типовая ситуация: Чем трудовой договор отличается от гражданско-правового \(Издательство "Главная книга", 2021\) {КонсультантПлюс}](#)