УДК 394.1 DOI: 10.22394/2074-7306-2020-1-4-73-77

О ЗАКРЕПЛЕНИИ СТАТУСА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ ЗА САМОЗАНЯТЫМИ ГРАЖДАНАМИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ О ЗАКУПКАХ

Шапсугова Мариетта Дамировна кандидат юридических наук, доцент
Старший научный сотрудник сектора предпринимательского и корпоративного права Института государства и права РАН
e-mail: shapsugova@gmail.com

Аннотация

В связи с внесением изменений в законодательство о закупках отдельными видами юридических лиц, самозанятые граждане, были приравнены по своему статусу к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Такие изменения в законе коренным образом меняют представление о правовом положении самозанятых граждан, деятельность которых ранее не относилась к предпринимательской.

В связи с этим, в статье анализируются новые положения Федерального закона от 27 декабря 2019 г. N 474-ФЗ "О внесении изменений в статью 25.1 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" и статью 8 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

Ключевые слова: *малый и средний бизнес, субъекты малого и среднего бизнеса, самозанятые граждане, плательщики налога на профессиональный доход, предприниматели, субъекты предпринимательского права, граждане, физические лица, закупки, юридические лица.*

Четвертая промышленная революция создает условия для развития микробизнесов, мельчайших единиц предпринимательства. Одним из катализаторов этого процесса выступает цифровизация сектора услуг. Благодаря возникновению цифровых платформ доступ на широкий рынок получили небольшие предприятия, в том числе компании одного лица, и даже отдельные физические лица, как имеющие, так и не имеющие статус предпринимателя. К последним можно отнести самозанятых, получивших официальный статус, а также фрилансеров, не учитываемых официальной статистикой. Доля индивидуальных самозанятых в общем их числе в странах ЕС весьма велика и ни в одной из них не опускается ниже 50% при среднем значении 70% [1] .

Так относится ли по смыслу действующего законодательства деятельность самозанятых к предпринимательской?

Согласно п. 1 ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта. В отношении отдельных видов предпринимательской деятельности законом могут быть предусмотрены условия осуществления гражданами такой деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, гражданское законодательство предусматривает возможность осуществления предпринимательской деятельности без регистрации в качестве предпринимателя.

Неопределенность правового статуса самозанятых может порождать практические проблемы. Например, из-за отсутствия у самозанятых расчетного счета, денежные поступления в оплату работ и услуг осуществляются на их счета физических лиц. В сложившейся системе банковского комплаенса это может приводить к блокировкам счетов самозанятых по 115 ФЗ «О противодействии отмыванию доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма». В средствах массовой информации публиковались сообщения о массовых блокировках счетов самозанятых, однако мы не смогли найти этому подтверждений.

Исходя из логики, можно сделать предположение, что п.3 ст.23 ГК РФ, регулирующий предпринимательскую деятельность граждан распространяется и на самозанятых. В то же время, провести четкую гран между самозанятостью и индивидуальным предпринимательством на основании действующего законодательства затруднительно.

Сущностно деятельность самозанятого гражданина почти не отличается от деятельности индивидуального предпринимателя. Однако, формально-юридические различия значительны. Резюмируя вышесказанное, полагаем, деятельность самозанятого гражданина не предполагает использование наемного труда и ограничена определенными сферами ее приложения. Законом установлена довольно узкая сфера применения труда самозанятых граждан, в действительности же она не исчерпывается видами деятельности, перечисленными в законе. Также имеет правовое значение ее направленность на удовлетворение личных, домашних и (или) иных подобных нужд физических лиц.

Федеральным законом от 27 декабря 2019 г. № 474-ФЗ "О внесении изменений в статью 25.1 Федерального закона "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" и статью 8 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" статья 8 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – федеральный закон № 223-ФЗ) была дополнена частью 15. Указанная новелла распространила положения федерального закона № 223-ФЗ , касающиеся участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг, применяются в течение срока проведения эксперимента, установленного Федеральным законом от 27 ноября 2018 года N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" (далее – закон о налоге на профессиональный доход), в отношении физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход".

Данное положение вступило в силу с 22 марта 2020 года.

Под самозанятыми мы понимаем плательщиков налога на профессиональный доход.

В связи с рассматриваемыми изменениями закона произошла трансформация статуса самозанятого как налогоплательщика по налогу на профессиональный доход в субъекта малого и среднего предпринимательства по закону о развитии малого и среднего предпринимательства. До вступления в силу изменений в законодательство о закупках самозанятые рассматривались как физические лица, осуществляющие особый вид экономической деятельности [6].

По закону о налоге на профессиональный доход к ним отнесены физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, применяющие данный специальный налоговый режим - «налог на профессиональный доход».

Следует отметить, что Федеральным законом от 1 апреля 2020 г. № 101-ФЗ "О внесении изменений в статью 1 Федерального закона "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" данный налоговый режим может вводиться во всех субъектах Российской Федерации на основании законов субъектов. С принятием Закона Республики Ингушетия от 31 августа 2020 г. № 30-РЗ, вступающего в силу с 01.10.2020г. такие законы приняты во всех восьмидесяти пяти субъектах России.

До этого момента, участие в закупке самозанятого с применением правового статуса субъекта малого и среднего предпринимательства могло быть ограничено территорией субъекта-участника эксперимента по установлению специального налогового режима «налог на профессиональный доход» (ч. 1 ст. 2 федерального закона о налоге на профессиональный доход).

Часть 3 ст. 2 закона о налоге на профессиональный доход предусматривает, что гражданин, ведущий деятельность на территории нескольких субъектов для целей применения специального налогового режима «налог на профессиональный доход» выбирает субъект на территории которого он будет осуществлять деятельность.

На этом основании в Письме Федеральной налоговой службы от 21 февраля 2019 г. N СД-4-3/3012@ "О применении специального налогового режима "Налог на профессиональный доход" разъяснялось, что если физическое лицо оказывает услуги как в субъекте Российской Федерации, включенном в эксперимент, так и в субъектах Российской Федерации, не включенных в эксперимент, и при регистрации в качестве налогоплательщика НПД им выбран субъект, включенный в эксперимент, то при соблюдении остальных ограничений, предусмотренных Законом, такое физическое лицо вправе применять НПД в отношении всех доходов, являющихся объектом налогообложения НПД.

Ранее самозанятые могли участвовать в закупках в статусе физических лиц, и не подпадали под специальный правовой режим участия в закупках субъектов малого и предпринимательства по федеральному закону № 223-ФЗ.

Более того, сам статус предпринимателя не распространялся, и не распространяется до сих пор (за исключением упомянутой новеллы законодательства о закупках, осуществляемых отдельными видами юридических лиц).

В связи с введением в действие новой нормы возникли вопросы и по применению положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – федеральный закон № 44-ФЗ), о преференциях субъектам малого и среднего предпринимательства к самозанятым гражданам.

Возможность участия самозанятых граждан в закупках в соответствии с федеральным законом № 44-ФЗ подтверждается регулятором. Поскольку согласно ч. 1 ст. 2 федерального закону о налоге на профессиональный доход данный налоговый режим могут применять физические лица, осуществляющие деятельность на территории субъекта-участника эксперимента по установлению специального налогового режима «налог на профессиональный доход», любое физическое лицо, вправе принять участие в закупке, проводимой в соответствии с федеральным законом № 44-ФЗ, в том числе самозанятое (Письмо Минфина России от 27 мая 2020 г. N 24-05-07/44804).

Таким образом в соответствии с федеральным законом № 44-ФЗ самозанятые участвуют в закупках на общих с физическим лицами основаниях. Положения данного закона о субъектах малого и среднего предпринимательства на них не распространяются.

Обеспечение баланса публичных и частных интересов [4], добросовестной конкуренции и социальной справедливости в сфере закупок [9] требует дальнейшей проработки правового положения самозанятого.

Следующим шагом на пути к легитимации предпринимательского статуса самозанятого должно стать внесение изменений в ФЗ № 44-ФЗ и в Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - федеральный закон о развитии малого и среднего предпринимательства). Такие изменения должны отразить отношения самозанятых граждан к субъектам малого и среднего предпринимательства в целях получения ими государственной поддержки и преференций, которыми обладают субъекты малого и среднего бизнеса по законодательству о развитии малого и среднего предпринимательства.

Литература:

1. Bögenhold D., Klinglmair R., Kandutsch F. (2017) Solo Self-Employment, Human Capital and Hybrid Labour in the Gig Economy. Foresight and STI Governance, vol. 11, no 4, pp. 23–32. P. 26. DOI: 10.17323/2500-2597.2017.4.23.32
2. Ершова И.В. Экономическая деятельность: понятие и соотношение со смежными категориями // Lex russica. 2016. N 9 (118). [Электронный ресурс] СПС «Консультант плюс» (дата обращения 15.07.2020)
3. Ершова И.В., Трофимова Е.В. Самозанятость: реперные точки формирования правового режима // Предпринимательское право. 2017. N 3. С. 3 - 12. [Электронный ресурс] СПС «Консультант плюс» (дата обращения 15.07.2020)
4. Занковский С.С. Публичные и частные начала в правовом регулировании экономики. В сборнике: Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие. Академический правовой университет при Институте государства и права РАН; МЗ Пресс. Москва, 2002. С. 26-41.
5. Клеандров М.И. О необходимости обретения незарегистрированным предпринимателем легального статуса // Предпринимательское право. 2015. N 3.
6. Кошкина Ю. Самозанятые встретились с блокировками [Электронный ресурс] https://www.banki.ru/news/daytheme/?id=10891848 (дата обращения 15.07.2020)
7. Крюкова Е.С., Рузанова В.Д. Индивидуальный предприниматель и самозанятый гражданин: соотношение понятий // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. N 3. С. 21 - 26.
8. Попкова Ж.Г. Новая категория самозанятых лиц: проблемы правового статуса // Право и экономика. 2017. N 2. [Электронный ресурс] СПС «Консультант плюс» (дата обращения 15.07.2020)
9. Соловяненко Н.И. Развитие конституционных начал в законодательстве о государственных и муниципальных закупках в России // Труды Института государства и права Российской академии наук. 2014. № 1. С. 120-128.

Shapsugova M. D., Candidate of Legal Sciences, Associate Professor, Senior Researcher of the Sector of Business and Corporate Law of the Institute of State and Law of the Russian Academy of Sciences. e-mail:shapsugova @ gmail . com

ON THE PRESERVATION OF THE STATUS OF AN ENTREPRENEUR FOR SELF-EMPLOYED CITIZENS UNDER THE PROCUREMENT LEGISLATION

Abstract

According to the introduction of amendments to the legislation on procurement by certain legal entities, self-employed citizens were equated in their status with small and medium-sized businesses. Such changes in the law radically change the legal status of self-employed

citizens, whose activities were not previously classified as entrepreneurial. In this regard, the article analyzes the new provisions of the Federal Law of December 27, 2019, N 474-FZ "On Amendments to Article 25.1 of the Federal Law" On the Development of Small and Medium-Sized Businesses in the Russian Federation "and Article 8 of the Federal Law" On Procurement goods, works, services by certain types of legal entities."

Keywords: small and medium-sized businesses, small and medium-sized businesses, self-employed citizens, payers of professional income tax, entrepreneurs, subjects of business law, citizens, individuals, legal entities

References

1. Bögenhold D., Klinglmair R., Kandutsch F. (2017) Solo Self-Employment, Human Capital and Hybrid Labour in the Gig Economy. Foresight and STI Governance, vol. 11, no 4, pp. 23–32. P. 26. DOI: 10.17323/2500-2597.2017.4.23.32

2. Ershova I.V. Jekonomicheskaja dejatel'nost': ponjatie i sootnoshenie so smezhnymi kategorijami // Lex russica. 2016. N 9 (118). [Jelektronnyj resurs] SPS «Konsul'tant pljus» (data obrashhenija 15.07.2020)

3. Ershova I.V., Trofimova E.V. Samozanjatost': repernye tochki formirovanija pravovogo rezhima // Predprinimatel'skoe pravo. 2017. N 3. S. 3 - 12. [Jelektronnyj resurs] SPS «Konsul'tant pljus» (data obrashhenija 15.07.2020)

4. Zankovskij S.S. Publichnye i chastnye nachala v pravovom regulirovanii jekonomiki. V sbornike: Predprinimatel'skoe pravo v XXI veke: preemstvennost' i razvitie. Akademicheskij pravovoj universitet pri Institute gosudarstva i prava RAN; MZ Press. Moskva, 2002. S. 26-41.

5. Kleandrov M.I. O neobhodimosti obretenija nezaregistrirovannym predprinimatelem legal'nogo statusa // Predprinimatel'skoe pravo. 2015. N 3.

6. Koshkina Ju. Samozanjatye vstretilis' s blokirovkami [Jelektronnyj resurs] https://www.banki.ru/news/daytheme/?id=10891848 (data obrashhenija 15.07.2020)

7. Krjukova E.S., Ruzanova V.D. Individual'nyj predprinimatel' i samozanjatyj grazhdanin: sootnoshenie ponjatij // Zakony Rossii: opyt, analiz, praktika. 2018. N 3. S. 21 - 26.

8. 8. Popkova Zh.G. Novaja kategorija samozanjatyh lic: problemy pravovogo statusa // Pravo i jekonomika. 2017. N 2. [Jelektronnyj resurs] SPS «Konsul'tant pljus» (data obrashhenija 15.07.2020)

9. Solovjanenko N.I. Razvitie konstitucionnyh nachal v zakonodatel'stve o gosudarstvennyh i municipal'nyh zakupkah v Rossii // Trudy Instituta gosudarstva i prava Rossijskoj akademii nauk. 2014. № 1. S. 120-128.