

**Самозанятые, исполнители по
ГПД, ИП и другие**

**Как избежать дополнительных
затрат и риска
переквалификации отношений в
трудовые**

**Всё о трудовых спорах
за один день**



Александра Маркина

Партнер проекта Трудовой комплаенс,
юрист по трудовому праву ООО «ЛАДА
Санкт-Петербург»



О чем поговорим?

- Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?
- Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?
- Что будет, если суд переквалифицирует договор?



Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?

	Работники	ГПД	Самозанятые	ИП
Требования к договору	Ст. 57 ТК РФ и иные условия, предусмотренные ЛНА	Предмет договора + избегать условий, свойственных трудовому договору		
Перед заключением договора	Ознакомить со всеми ЛНА под подпись	Проверка контрагента + инструктажи по ОТ?		



Инструктажи по ОТ для ГПД, ИП и самозанятых?

**Проводить вводный ИОТ не
нужно, т.к. ТК РФ не
распространяется**

*(Письмо Минтруда от 30.09.2016 № 15-
2/ООГ-3495)*



*Решение Симоновского районного суда
города Москвы от 07.11.2022 № 12-
0660/2022*

**Вроде бы нужно проводить
вводный и первичный ИОТ, но
необязательно**

*(Письмо Минтруда от 17.05.2019 № 15-
2/ООГ-1157)*



*Решение Ленинского районного суда
города Омска от 08.11.2021 по делу № 2-
3005/2021*



Инструктажи по ОТ для ГПД, ИП и самозанятых?

Обязательно проводить первичный ИОТ

(Письмо Минтруда от 17.05.2019 № 15-2/ООГ-1157)



*Апелляционное определение Верховного
суда Республики Татарстан от
01.07.2021 по делу № 2-2565/2021, 33-
10387/2021*

Обязательно проводить вводный ИОТ

(Письмо Минтруда от 17.05.2019 № 15-2/ООГ-1157)



*Решение Славгородского городского суда
Алтайского края от 26.02.2020 по делу N
12-15/2020*



Инструктажи по ОТ для ГПД, ИП и самозанятых?

Постановление Минтруда
России, Минобразования
России от 13.01.2003 № 1/29
«Об утверждении Порядка
обучения по охране труда и
проверки знаний требований
охраны труда работников
организаций»

VS

Постановление Правительства
РФ от 24.12.2021 № 2464 «О
порядке обучения по охране
труда и проверки знания
требований охраны труда»



Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?

	Работники	ГПД	Самозанятые	ИП
Документы, необходимые для заключения договора	Ст. 65 ТК РФ	Паспорт, ИНН, СНИЛС банковские реквизиты.	Паспорт, ИНН, банковские реквизиты. Необязательно – справка о постановке на учет в качестве самозанятого	Паспорт, ИНН, банковские реквизиты, свидетельство о регистрации ИП
Возможная ответственность	Материальная, дисциплинарная, административная, уголовная	Гражданско-правовая (убытки, штрафные санкции и пр.), административная, уголовная		



Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?

	Работники	ГПД	Самозанятые	ИП
Налоги и взносы	НДФЛ 13/15% Взносы 30% + взносы на травматизм (от 0,2 до 8,5%)	НДФЛ 13/15% Взносы 30% + взносы на травматизм не взимаются, если иное не предусмотрено договором	Исчисляются и уплачиваются самостоятельно НПД 4/6% Взносы – не взимаются*	Исчисляются и уплачиваются самостоятельно в зависимости от системы налогообложения



Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?

	Работники	ГПД	Самозанятые	ИП
Командировки	Обязан ехать, оплачивает работодатель	Зависит от условий договора		
Гарантии	Все гарантии, установленные ТК РФ	С 2023 г. пособия: - по временной нетрудоспособности, - по беременности и родам, - единовременное при рождении ребенка, - ежемесячное по уходу за ребенком	Нет гарантий	



Работники, физлица на ГПД, самозанятые и ИП - с кем выгоднее работать?

	Работники	ГПД	Самозанятые	ИП
Оплата труда	Не ниже МРОТ	Любая сумма, оплачивается не время работы (обязательно достижение результата)		
Контроль	Процесс полностью контролирует работодатель	Не разрешается вмешиваться в процесс оказания услуги и давать указания		
Срок договора	Неопределенный, иногда срочный не более 5 лет	Любой срок		
Расторжение	Сложная процедура	Простая процедура, особенно в случае оказания услуг		



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

Суды не должны отдавать приоритет юридическому оформлению отношений между сторонами (тексту договоров), не выясняя при этом, имелись ли в действительности признаки трудовых отношений и трудового договора, предусмотренные в статьях 15 и 56 ТК РФ, и не было ли со стороны компании злоупотребления правом при заключении гражданско-правовых договоров вместо трудового.

*Определение Судебной коллегии по гражданским делам
Верховного Суда Российской Федерации от 03.04.2023 № 58-
КГ22-15-К9*





Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Конкретный предмет договора

Это должно быть выполнение каких-то конкретных работ или оказание конкретных услуг



*Постановление 17 ААС от 23.05.2023 № 17АП-1817/2023-
АК по делу № А50-18162/2022*

✍ Например, не «оказание юридических услуг», а «сопровождение судебного спора по взысканию задолженности с ООО «РАДУГА»



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Терминология договора

Не используйте термины трудового права - это красная тряпка для ФНС и судов



*Решение Ленинск-Кузнецкого городского суда
Кемеровской области от 18.04.2017 по делу № 2-
727/2017~М-569/2017*



Например,

- не «рабочее время и время отдыха», а «период оказания услуг»;
- не «правила, установленные в ЛНА», а «правила, установленные в договоре»



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Оплата

Не предусматривайте фиксированную ежемесячную оплату, оплата должна производиться за конкретный объем и качество выполненной работы/оказанной услуги



Решение Октябрьского районного суда города Краснодара от 19.07.2021 по делу № 2а-3102/2021



Например, не «30 000 рублей в месяц», а «15 000 рублей за выполнение работы А, 15 тысяч рублей за выполнение работы Б» **ИЛИ** можно предусмотреть часовую ставку, но следует обязательно договориться о количестве часов на задачу



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Оплата

При этом сама по себе ежемесячная оплата услуг/работ равными долями не свидетельствует о наличии трудовых отношений



Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 05.10.2021 № 07АП-7807/2021 по делу № А27-9151/2021



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Срок договора и многократность

Не делайте договор бессрчным и не перезаключайте многократно договор с одним и тем же лицом на тех же условиях



Постановление 18 ААС от 02.08.2022 № 18АП-8153/2022 по делу № А47-2241/2022



Измените описание работ/услуг в новом договоре либо измените контрагента



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

✓ Ответственность

Не предусматривайте в договоре дисциплинарную или материальную ответственность



*Определение Второго кассационного суда общей юрисдикции
от 30.09.2021 по делу № 88-22829/2021*



Измените ответственность на стандартную гражданско-правовую: убытки и предусмотренные договором штрафные санкции



Какие формулировки использовать в договоре, чтобы минимизировать риск переквалификации?

Помните, что все неустранимые сомнения в спорах трактуются в пользу трудовых, а не гражданско-правовых отношений.

Ч. 3 ст. 19.1 Трудового кодекса Российской Федерации



Что будет, если суд переквалифицирует договор?



Административная ответственность

По ч. 4 ст. 5.27 КоАП РФ – штраф до 100 000 рублей



Налоговые риски

Доначисление страховых взносов и НДС/Л, штрафы/пени



Истребование выплат, предусмотренных ТК РФ

Например, если требование о переквалификации поступило уже после прекращения отношений



Судебные расходы и моральный вред

Например, если требование о переквалификации поступило уже после прекращения отношений



Александра Маркина

Партнер проекта Трудовой комплаенс, консультант по трудовому праву

 @markinaas

Рассказываем о рисках, о которых не подозревает 90% работодателей

Трудовой комплаенс

 info@laborcompliance.ru

 <https://t.me/laborcompliance>

 <https://laborcompliance.ru>

