



СОЮЗ «ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ПАЛАТА РОСТОВСКОЙ ОБЛАСТИ»
UNION «CHAMBER OF COMMERCE AND INDUSTRY OF ROSTOV REGION»

пр. Кировский, 40 А, г. Ростов-на-Дону, 344022, Россия | 40A Kirovskiy ave., Rostov-on-Don, 344022, Russia
Тел/факс | tel/fax: +007 (863) 2687600, 2687601 | e-mail: tpp@tppro.ru | www.tppro.ru
ОГРН 1026100004457 ИНН 6163020004 КПП 616301001

№ 14/08

« 12 » августа 2017 г.

Вице-президенту
Торгово-промышленной палаты
Российской Федерации
М.А.Фатееву

На № 026/0468 от 28.12.2016

Об обращении Минюста России

Уважаемый Максим Альбертович!

В связи с обращением Министерства юстиции Российской Федерации по вопросу определения правового статуса самозанятых граждан полагаем необходимым отметить следующее.

Действующее законодательство широко использует, но при этом не содержит легального определения понятия «самозанятое население» («самозанятый гражданин»).

Из пункта 1 статьи 1 Закона Российской Федерации от 19.04.1991 N 1032-1 (ред. от 28.12.2016) "О занятости населения в Российской Федерации» следует, что под занятостью законодатель понимает деятельность граждан, связанную с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащую законодательству Российской Федерации и приносящую, как правило, им заработок, трудовой доход.

Деятельность самозанятых граждан выступает составной частью указанной выше деятельности.

В число самозанятых граждан на практике включают граждан, осуществляющих следующие виды деятельности: оказание мелких бытовых услуг

(ремонт обуви, одежды), репетиторство, уход за детьми, перевод, розничная торговля на сельхозрынках и т.п.

Представляется, что правовой статус самозанятых граждан близок к статусу индивидуального предпринимателя, но при этом деятельность самозанятых граждан не носит систематический характер и не направлена на получение дохода в том смысле, который вкладывается в него гражданским и налоговым законодательством применительно к доходам, получаемым коммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями.

Деятельность самозанятых граждан фактически направлена на обеспечение своих (включая членов семьи) минимальных ежедневных жизненных потребностей доступными им способами и с использованием минимально необходимого для этого личного имущества без помощи и содействия государства.

В этом основное отличие целей, задач и средств достижения этих целей между предпринимателями и самозанятыми гражданами.

Из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации следует, что право на труд, гарантированное статьей 37 Конституции РФ, может реализовываться гражданином по-разному, исходя из его желаний, потребностей, возможностей и способностей; гражданин имеет право трудоустроиться по трудовому договору и вступить в трудовые правоотношения с любым юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем; либо может реализовать свое право на труд путем самозанятости (индивидуальная предпринимательская деятельность, адвокатская деятельность, нотариальная и иная деятельность) (Определение Конституционного Суда РФ от 12 апреля 2011 г. N 550-О-О; Определение Конституционного Суда РФ от 06.06.2002 N 116-О и др.).

Выбор гражданином одной из указанных форм реализации права на труд влечет для него определенные правовые последствия, обусловленные правовым статусом, характерным для субъекта того или иного вида общественно-полезной деятельности. Такой правовой статус формируется федеральным законодателем посредством включения в него набора прав, обязанностей, государственных гарантий их реализации и мер ответственности, исходя из существа данной деятельности, ее целевой направленности и фактического положения лица в порождаемых этой деятельностью отношениях (Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25 мая 2010 года N 11-П).

В связи с этим Конституционный Суд РФ, федеральное законодательство относят к категории самозанятых граждан как индивидуальных предпринимателей, так и адвокатов, нотариусов и других лиц.

В силу этого отнесение лица к числу самозанятого населения возможно как в случае осуществления им приносящей доход деятельности (индивидуальный предприниматель, главы и члены крестьянских (фермерских) хозяйств), так и в случаях осуществления лицом свободно избранной им деятельности на основе частной собственности и на свой страх и риск при выполнении публично-правовых функций (нотариусы, адвокаты, арбитражные управляющие и др.), а также при осуществлении иной деятельности (репетиторство, перевод, торговля на розничных рынках и т.п.).

Это приводит к невозможности определения единого правового статуса самозанятых граждан без учета избранных ими конкретных форм такой занятости (формы реализации права на труд).

Правовой статус самозанятых граждан должен определяться применительно к законодательному регулированию того или иного вида деятельности, осуществляемой человеком, и условий такой деятельности.

Поскольку во всех случаях речь идет об осуществлении гражданами определенной деятельности, особенности правового статуса самозанятых граждан отличаются от иных занятых трудом граждан возможностью самостоятельного определения направления, видов и конкретных форм осуществления своей деятельности, основных и оборотных средств, используемых в процессе такой деятельности (имущественной самостоятельности), и организации по своему усмотрению осуществляемой деятельности (например, режим рабочего времени), а также необходимостью самостоятельного несения рисков и ответственности за результат такой деятельности.

Индивидуальные предприниматели, нотариусы, адвокаты как самозанятые граждане могут осуществлять свою деятельность самостоятельно либо с использованием наемного труда. Во всех случаях самозанятые граждане при осуществлении своей деятельности не выступают в качестве наемных работников.

Отсюда следует, что по своему смыслу правовой статус самозанятого гражданина как предоставляет ему преимущества по сравнению с наемными работниками (например, в вопросах организации и режима труда, определении получаемого заработка), так и существенно осложнен необходимостью несения рисков и ответственности, в том числе и за действия наемных работников.

Правовой статус индивидуального предпринимателя установлен на законодательном уровне и не зависит от отнесения либо не отнесения лица к категории самозанятого населения, в связи с чем дополнительное определение его правового статуса как самозанятого человека не имеет смысла.

Особенности правового статуса (прав, обязанностей, государственных гарантий их реализации, мер ответственности) иных категорий самозанятого населения должны устанавливаться Российской Федерацией как социальным государством, заинтересованным в расширении числа самозанятых граждан, на законодательном уровне.

В этой связи полагаем возможным определить правовой статус самозанятых граждан (исключая индивидуальных предпринимателей и лиц, осуществляющих публичные функции на основании федеральных законов) как осуществление деятельности гражданами по выполнению работ, оказанию услуг без привлечения наемного труда либо результатов работ (услуг), произведенных третьими лицами по гражданско-правовым договорам, в целях обеспечения ежедневных личных потребностей (включая потребности членов семьи) с использованием минимально необходимого личного имущества и за свой риск.

В качестве критерия денежного эквивалента потребностей лица может быть использован средний размер заработной платы, сложившийся в субъекте федерации.

В качестве критерия определения минимально необходимого имущества, используемого при такой деятельности, может выступать использование гражданско-правовых принципов добросовестности и разумности.

Такой подход не будет ущемлять права лиц, осуществляющих деятельность по трудовому договору и получающих заработок в сопоставимых размерах, поскольку деятельность самозанятых граждан не осуществляется систематически, носит зачастую эпизодический либо сезонный характер, осуществляется с использованием личного имущества самозанятых граждан и за их личные риски.

Такая деятельность самозанятых граждан не относится к предпринимательской деятельности, должна осуществляться без каких-либо разрешительных и регистрационных (уведомительных) документов.

Социально-экономический смысл такого подхода заключается в том, что увеличивается количество товара на рынке за счет деятельности самозанятых граждан, а денежные средства, получаемые самозанятыми гражданами в результате осуществляемой деятельности, также будут направлены на приобретение товаров на рынке.

Результаты деятельности самозанятых граждан вносят свой вклад, зачастую существенный, в экономику регионов и страны в целом.

Предлагаемый подход позволяет государству создать условия для более полной реализации гражданами конституционного права на труд (осуществление деятельности, не противоречащей закону), способствует росту экономически активного и не зависящего в материальном плане от государства населения,

улучшению материального положения граждан, увеличению товаров на рынке без дополнительных финансовых средств.

В целом не может исключаться и возможность установления государством запретов и ограничений права на осуществление самозанятыми гражданами определенной деятельности. Но и в этом случае речь идет не о перечислении государством видов деятельности которыми вправе заниматься самозанятые граждане, а только об указании конкретных запрещенных (ограниченных) к осуществлению видов деятельности.

Злоупотребления правами, в частности попытки приобретения индивидуальными предпринимателями статуса самозанятых граждан, скорее всего, неизбежны, но они должны рассматриваться и пресекаться как незаконное занятие предпринимательской деятельностью.

Все возможные проблемы, связанные с осуществлением налогового и иного контроля и надзора за осуществлением такой деятельности, должны решаться государством.

В любом случае, необходимость решения государством таких проблем возникает даже при введении патентной системы.

Практика показывает, что и при минимальной стоимости патента самозанятые граждане приобретать его не будут в силу очень незначительных доходов и опасения административного и иного давления. Речь не идет о злоупотреблении правами определенной частью населения. Смысл такого подхода в том, что люди, экономящие, зачастую, даже на проезде в общественном транспорте, не в состоянии оплатить минимальный патент.

Президент Союза
«Торгово-промышленная палата
Ростовской области»



Н.И.Присяжнюк

Кочура В.Н.
268-76-17