

Подразделение на дому

Налоговые инспекторы очень внимательно относятся к фирмам, работающим с сотрудниками на «удаленке». Труд вне офиса кажется ревизорам неправильным. Нередко дом дистанционного специалиста и вовсе признается обособленным подразделением организации. В каких случаях налоговики могут принять такое решение, рассказала Елена Кашпорова, генеральный директор компании «ЮрАудит».

По мере развития электронных коммуникаций, все более популярным становится дистанционный труд. В первую очередь, это связано с тем, что для целого ряда профессий основным инструментом работы стал компьютер, подключенный к Интернету. Переводчики, журналисты, дизайнеры, программисты, системные администраторы, а также представители других специальностей могут работать, не выходя из дома, а результаты своего труда пересылать в офис по электронной почте.

Но несмотря на то, что работников, занятых удаленно, становится все больше, законодательно этот труд урегулирован недостаточно. Руководителям до сих пор приходится опираться на главу 43 ТК и Положение об условиях труда надомников, утвержденное Постановлением Госкомтруда СССР, Секретариата ВЦСПС от 29 сентября 1981 года № 275/17-99. Эти документы серьезно устарели, но пока приходится руководствоваться ими. Недавно Госдума одобрила законопроект о дистанционной работе, но до его введения еще далеко. И, к сожалению, он не устраняет некоторые противоречия, возникающие при работе с фрилансерами. К примеру, один из наиболее болезненных для компании вопрос состоит в том, открывать ли обособленное подразделение (ОП) там, где проживает дистанционный сотрудник. Попробуем разобраться в этой проблеме.

ВСТАТЬ НА УЧЕТ

В соответствии со статьей 310 НК, надомниками считаются лица, заключившие трудовой договор о выполнении работы по месту своего проживания с использованием инструментов и механизмов, выделенных нанимателем либо приобретенных за свой счет. На таких специалистов распространяется действие трудового законодательства и иных законодательных актов.

Определение обособленного подразделения приведено в пункте 2 статьи 11 НК. Под ним понимается любой территориально удаленный офис, в котором оборудованы стационарные рабочие места. Причем, налоговики могут признать, что в помещении располагается ОП компании, независимо от того, отражено ли образование подразде-

Позиция государственных органов по вопросу, образует ли сотрудник, работающий удаленно от компании, обособленное подразделение, в какой-то момент претерпела изменения. Первоначально Минфин в письме от 24 мая 2006 года № 03-02-07/1-129 сделал вывод о том, что если специалист, находящийся в другом городе, и трудится

АНАЛИЗ СИТУАЦИИ

Свои выводы о признании места проживания работника обособленным подразделением налоговики будут делать исходя из анализа представленного трудового договора с фрилансером. Конечно, трудно предугадать, на что обратят внимание ревизоры того или иного налогового органа. Но можно сформировать тактику защиты от обвинений.

Так, следует напомнить инспекторам, что в случае открытия обособленного подразделения рабочее место организуется работодателем, а при найме надомника – самим сотрудником. При этом статья 25 и 24 Конституции Российской Федерации гарантируется неприкосновенность жилища и невмешательство в личную жизнь. Из чего следует, что квартира удаленного работника не может находиться под контролем организации-нанимателя ни прямо, ни косвенно. Если же образуется ОП, то руководство компании имеет постоянный доступ на его территорию. Для того чтобы защитить фирму от обвинений ревизоров, следует прописать эти отличия удаленного рабочего места и обособленного подразделения в условиях договора.

Следует подготовиться и к тому, что территориальный налоговый орган не согласится с позицией компании. В этом случае свое мнение придется отстаивать в судебной инстанции. В целом, арбитражная практика складывается положительно для предприятий.

Следует напомнить инспекторам, что в случае открытия обособленного подразделения рабочее место организуется работодателем, а при найме надомника – самим сотрудником. При этом квартира удаленного работника не может находиться под контролем организации-нанимателя ни прямо, ни косвенно.

ления в учредительных или иных организационно-распорядительных бумагах фирмы. Что касается рабочего места, оно считается стационарным, если создается на срок более одного месяца.

Согласно пункту 1 статьи 83 НК, компании подлежат постановке на учет в инспекции по месту своего нахождения, а также по адресам всех своих обособленных подразделений. Подать соответствующее заявление в налоговый орган нужно в течение месяца со времени открытия «обособленца».

В случае, если предприятие не заявило вовремя о создании ОП, в соответствии с пунктом 1 статьи 116 НК, просрочка будет стоить организации 10 000 рублей штрафа. А ведение деятельности через такой офис без соответствующей регистрации в ИФНС – 10 процентов от дохода, полученного за период осуществления бизнеса, но менее чем 40 000 рублей (п. 2 ст. 116 НК).

СПОРНАЯ ПОЗИЦИЯ

Подразделение является территориально обособленным от организации, если находится в местности, где налоговый учет и контроль ведет иная инспекция, чем та, в которой компания стоит на учете (эта позиция изложена в пункте 39 Постановления Пленума ВАС РФ от 28.02.2001 г. № 5, Письме Минфина России от 20.11.2008 г. № 03-02-07/1-469). Получается, абсолютное большинство рабочих мест дистанционных специалистов соответствует этим параметрам и может быть признано ОП.

на дому, то у компании не возникает обязанности по постановке на учет в инспекции по месту выполнения трудовых функций.

Однако позже этот вывод был опровергнут (Письма Минфина от 7.06.2012 года № 03-02-07/1-137, 5.05.2012 года № 03-02-07/1-109). В разъяснениях специалистов финансового ведомства говорится, что при возникновении у организации затруднений с определением места постановки на учет она должна представить в инспекцию документы, на основании которых осуществляется деятельность вне ее основного офиса. Ревизоры самостоятельно примут решение о том, считать ли квартиру надомника обособленным подразделением предприятия (п. 9 ст. 83 НК) или нет.

Специалисты ФНС придерживаются той же точки зрения. При этом, согласно статье 57 ТК, отраже-

Отражение адреса, по которому осуществляется работа, является одним из обязательных элементов трудового договора. При этом ЖК позволяет использовать жилое помещение в профессиональных целях. То есть ничто не противоречит возможности расположить обособленное подразделение в квартире.

ние адреса, по которому осуществляется работа, является одним из обязательных элементов трудового договора. При этом ЖК позволяет использовать жилое помещение в профессиональных целях, то есть ничто не противоречит возможности расположить обособленное подразделение в квартире.

Например, в Постановлении ФАС Московского округа от 3 декабря 2010 года № КА-А40/15062-10 судьи не считают место работы надомника филиалом. Другое дело, что пока не собрано достаточное количество решений, судебная практика по этому вопросу только формируется. ■