

*The authors propose to differentiate the legal regime of intellectual property, depending on the nature of its use on commercial and non-commercial. The sphere of non-commercial use should be freed as much as possible from legislative barriers. In commercial turnover, the use of simplified registration procedures based on information technologies is proposed.*

*The principles of fairness and good faith should be the legal basis for the institution of free use of intellectual property. The authors believe that certain standards exist in the form of concepts and need to be implemented in practice, while others have legal support, for example, the priority of market mechanisms over public administration on the Internet, the principle of the balance of interests of rights holders and users.*

**Key words:** *intellectual property, digital economy, free license, commercialization of intellectual products, legal integration, legal regulation Creative Commons.*

УДК 346.26

DOI: 10.22394/2074-7306-2018-1-3-97-102

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СДЕЛОК САМОЗАНЯТЫХ ГРАЖДАН

**Шансугова  
Мария  
Дамировна** кандидат юридических наук, доцент, старший научный  
сотрудник сектора предпринимательского  
и корпоративного права Института государства и права РАН  
(119019, Россия, г. Москва, ул. Знаменка, 10).  
E-mail: shapsugova@gmail.com

«Пишите коротко и неясно»

Наполеон Бонапарт составителям Конституции

### Аннотация

*В статье исследуются актуальные проблемы правового регулирования деятельности самозанятых граждан.*

**Ключевые слова:** *предпринимательские сделки, самозанятые граждане, предпринимательская деятельность, трудовая деятельность*

Сегодня значительная доля населения в России получает доход от выполнения работ, оказания услуг без постановки на учет в налоговом органе в качестве предпринимателя и уплаты налогов в бюджет. При этом указанные граждане пользуются бесплатными государственными услугами, имеют право на получение пенсии.

Социальное значение самозанятости велико: обеспечивая себя доходом физические лица удовлетворяют общественные потребности. Вместе с тем, уход от налогообложения позволяет им устанавливать более низкие и привлекательные для потребителя цены. Это обстоятельство дает самозанятым значительное конкурентное преимущество.

Правовое положение самозанятых граждан можно назвать промежуточным, вследствие чего исследование осуществляется в отношении смежных категорий: самозанятость – предпринимательство – трудовая деятельность, предпринимательство – незаконное предпринимательство.

Согласно ст. 15 ТК, трудовыми являются отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Трудовые отношения носят вертикальный характер, а отношения самозанятых граждан и их клиентов – горизонтальный характер. Отличаются правоотношения не только сущностно, но и по субъектному составу.

С экономической точки зрения заработная плата является вознаграждением за труд. При этом в подобного рода отношениях (трудовых) с точки зрения политэкономии оплачивается не весь затраченный труд, а только необходимый. При этом работник создает своим неоплаченным трудом прибавочную стоимость сверх **стоимости** его рабочей силы. Заработная плата включается в затраты на производство.

В случае с самозанятостью оплачивается весь затраченный труд в соответствии с законом спроса и предложения. Однако это вознаграждение не является прибылью в экономическом смысле слова.

Вознаграждением предпринимателя за соединение всех средств производства и риск является прибыль. Она является превращенной формой прибавочной стоимости.

Идея легализации самозанятости не нова. В связи с промежуточным положением самозанятых работников в сравнении с работниками, осуществляющими свою деятельность в соответствии с трудовым законодательством, и индивидуальными предпринимателями построение модели правового статуса самозанятых вызывает определенные сложности. Правовой статус самозанятых граждан в современном законодательстве четко не определен, однако имеет схожесть с действовавшим в СССР по Закону СССР от 19.11.1986 г. «Об индивидуальной трудовой деятельности» (далее – Закон СССР от 19.11.1986 г.), статусом гражданина, осуществлявшего индивидуальную трудовую деятельность. Согласно ст. 1 указанного закона, индивидуальной трудовой деятельностью являлась общественно полезная деятельность граждан по производству товаров и оказанию платных услуг, не связанная с их трудовыми отношениями с государственными, кооперативными, другими общественными предприятиями, учреждениями, организациями и гражданами, а также с внутриколхозными трудовыми отношениями.

Фискальный интерес государства привел к инициативе возвращения самозанятых граждан в правовое поле. 18.11.2016 г. в третьем чтении во исполнение п. 29

Плана первоочередных мероприятий по обеспечению устойчивого развития экономики и социальной стабильности в 2015 году, утвержденного распоряжением Правительства Российской Федерации от 27 января 2015 г. N 98-р, которым было предусмотрено установление возможности уплаты самозанятыми гражданами налога в связи с применением патентной системы налогообложения и обязательных платежей по страховым взносам одновременно с их регистрацией в качестве индивидуальных предпринимателей по принципу "одного окна", а также введение особого порядка исчисления и уплаты налога на доход физических лиц и страховых взносов в государственные внебюджетные фонды для самозанятых граждан, осуществляющих определенные виды приносящей доход деятельности без привлечения наемных работников и не зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей ("патент для самозанятых граждан"), был принят проект ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в п. 16 которого статья 83 НК РФ дополнена ч. 7.3.

Доходы в виде выплат (вознаграждений), полученных физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, от физических лиц за оказание им следующих услуг для личных, домашних и (или) иных подобных нужд по присмотру и уходу за детьми, больными лицами, лицами, достигшими возраста 80 лет, а также иными лицами, нуждающимися в постоянном постороннем уходе по заключению медицинской организации; по репетиторству; по уборке жилых помещений, ведению домашнего хозяйства п.70 ст. 217 НК РФ отнесены к доходам, не подлежащим налогообложению.

Законом субъекта Российской Федерации могут быть установлены также иные виды услуг для личных, домашних и (или) иных подобных нужд, доходы от оказания которых освобождаются от налогообложения в соответствии с НК РФ.

Положения п. 70 ст.217 НК распространяются на физических лиц, уведомивших налоговый орган в соответствии с пунктом 7.3 статьи 83 НК РФ не привлекающих наемных работников для оказания указанных в НК услуг.

ФНС России подготовило информационное письмо "О постановке на учет самозанятых граждан" по состоянию на 11.05.2017.

По закону физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, и оказывающие услуги физическим лицам для личных, домашних или иных подобных нужд, без привлечения наемных работников, подлежат постановке на учет в налоговых органах.

При постановке или снятии с учета физического лица уведомление не выдается. Вместе с тем, по просьбе физического лица на представленной им копии уведомления может проставляться отметка о приеме уведомления.

Таким образом, первоочередная задача состоит в обнаружении и мониторинге самозанятых граждан, по истечении налоговых «каникул» они должны будут избрать для себя форму деятельности, предусматривающую уплату налога либо по специальным, либо по общему режиму налогообложения.

По данным ФНС, опубликованным на официальном сайте, уведомления об осуществлении деятельности по оказанию услуг физическим лицам для личных, домашних и (или) иных подобных нужд на 01.08.2018 г. подали 1977 человек [1].

Исходя из смысла ст. 23 ГК в редакции Федерального закона от 26.07.2017 N 199-ФЗ "О внесении изменений в статьи 2 и 23 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", гражданин может осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица как в случае регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, так и без таковой, в отношении отдельных видов предпринимательской деятельности, предусмотренных законом. Самозанятые все же осуществляют отдельные виды предпринимательской деятельности, но без регистрации. При этом регистрация, как известно, не является обязательным признаком предпринимательской деятельности. Поэтому в таком подходе нет противоречия.

Логично предположить, что на деятельность самозанятых распространяются правила, регулирующие предпринимательские отношения и п.3 ст.23 ГК РФ. Несмотря на законодательные изменения, границу между индивидуальным предпринимательством и самозанятостью провести по-прежнему крайне сложно. Содержательно деятельность самозанятого гражданина не отличается от деятельности индивидуального предпринимателя. Однако некоторые формальные различия все же можно провести. Исходя из изложенного выше, деятельность самозанятого гражданина ограничена определенными сферами и основывается на личном труде. 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. До 2019 г. доходы самозанятых граждан не подлежат налогообложению.

Еще Г. Ф. Шершеневич отмечал у государства к торговцам и ремесленника фискальный публичный, а не частный интерес. Так, и в настоящее время интерес государства к самозанятым гражданам, по нашему мнению, вызван прежде всего фискальными причинами. Этим можно объяснить тот факт, что никакие иные вопросы, кроме вопросов налогообложения в предлагаемых законах не затрагиваются.

Самозанятость ограничена перечисленными в законе сферами деятельности и требует постановки на учет. Это означает, что постановка на учет невозможна в иных сферах деятельности, а отсутствие регистрации в качестве предпринимателя ведет к наступлению административной (ст. 14.1 КоАП) и уголовной ответственности (ст. 171 УК).

Подведомственность споров с участием самозанятых граждан также дискуссионна, однако с внесением изменений в ч.1 ГК РФ и отнесением деятельности самозанятых к предпринимательской деятельности без образования юридического лица, возможно появление некоторой ясности в этом вопросе. В научной литературе ранее отмечалось, что существующая в настоящее время в стране гигантская правовая пробельность, приводящая к тому, что эти 30 млн незарегистрированных предпринимателей (совершеннолетних, трудоспособных граждан РФ) при нарушении их

предпринимательских (пусть лишь в их представлении) прав в суд общей юрисдикции обратиться не могут, поскольку разрешением экономических споров в сфере предпринимательства ведает специальное – экономическое – правосудие, осуществляемое арбитражными судами, а в арбитражный суд обратиться не могут, поскольку не зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей, – с конституционным постулатом России как правового государства несовместима. Закрепленная в ряде Постановлений (от 6 июня 1995 г. № 7-П, от 28 октября 1999 г. № 14-П, от 14 июля 2003 г. № 12-П, от 12 июля 2007 г. № 10-П и др.) правовая позиция Конституционного Суда РФ, согласно которой суд обязан исследовать по существу фактические обстоятельства и не вправе ограничиваться установлением формальных условий применения нормы, поскольку иное приводило бы к тому, что право на судебную защиту, закрепленное ст. 46 (ч. 1) Конституции РФ, оказалось бы существенно ущемленным, здесь бессильна: суды попросту не принимают такие иски к рассмотрению, а посему к исследованию фактических обстоятельств не приступают [2].

Следует отметить, что предлагавшиеся ранее меры не принесли ожидаемого результата и число самозанятых по различным оценкам насчитывается от 13 до 22 млн человек [3].

На данный момент обсуждается новое предложение Минфина РФ, изложенное в Основных направлениях бюджетной, налоговой и таможенно-тарифной политики на 2019 г., и на плановый период 2020 и 2021 гг. [4] – введение налога на профессиональный доход как специального налогового режима, апробацию которого планируется провести с 2019 года в пилотных субъектах Российской Федерации. Данный налог отнесен к отраслевым мерам, способствующим формированию справедливой конкурентной среды и сокращению теневого сектора.

Складывающийся в законодательстве подход к правовому статусу самозанятых выводит их из-под действия трудового законодательства и лишает их соответствующих гарантий этим законодательством предоставляемым. В связи с этим Правительством РФ внесен проект Федерального закона **«О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации (в части совершенствования правового регулирования трудовых отношений отдельных категорий работников)»** [5] Минтруда, в котором предлагается внесение следующих изменений в ст. 11 ТК РФ, исключающих самозанятых из-под действия трудового законодательства: «Трудовое законодательство и иные акты, содержащие нормы трудового права, не распространяются на самозанятых лиц, а также на физических лиц, вступающих в трудовые отношения с работниками в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства».

Правовой режим сделок с участием самозанятых граждан также остается недостаточно определенным.

Отмечается, что гражданско-правовое положение индивидуального предпринимателя и гражданина, не являющегося таковым, существенно различается. По мнению Крюковой Е. С., Рузановой В. Д. к предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя применяются правила ГК РФ о деятельности коммерческих юридических лиц (за некоторыми исключениями), принципиально раз-

няются нормы, касающиеся гражданско-правовой ответственности указанных субъектов, их несостоятельности (банкротства), режима обязательств, участниками которых они выступают, и др. Так, специфика предпринимательских обязательств находит выражение в установлении презумпций, противоположных общим, например, презумпции солидарности предпринимательских обязательств со множественностью лиц (п. 2 ст. 322 ГК РФ); в применении безвиновной (строгой) ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности (п. 3 ст. 401 ГК РФ) и др. Считаем, что распространение правового режима деятельности индивидуальных предпринимателей на самозанятых граждан в принципе противоречит идее их легализации, поскольку накладывает на последних такие дополнительные обременения, которые делают для них легализацию невыгодной [6, с. 21 – 26]. Полагаем, что внесенные в ст. 23 ГК изменения распространяют предпринимательско-правовой режим на деятельность и сделки, в том числе предпринимательские договоры самозанятых граждан, однако согласны с выводом авторов о том, что такой подход противоречит целям легализации самозанятости.

### Литература

1. Сайт ФНС// [Электронный ресурс]  
[https://www.nalog.ru/rn77/related\\_activities/statistics\\_and\\_analytics/selfemployed/](https://www.nalog.ru/rn77/related_activities/statistics_and_analytics/selfemployed/) (дата обращения 09.08.2018)
2. Клеандров М. И. О необходимости обретения незарегистрированным предпринимателем легального статуса // Предпринимательское право. 2015. N 3.
3. ГАРАНТ.РУ// [Электронный ресурс]  
<http://www.garant.ru/article/1195893/#ixzz5OyrFehsu> (дата обращения 23.08.2018)
4. Официальный сайт Министерства финансов Российской Федерации // [Электронный ресурс] [https://www.minfin.ru/ru/document/?id\\_4=123006](https://www.minfin.ru/ru/document/?id_4=123006) (дата обращения 22.08.2018)
5. Федеральный портал проектов нормативных правовых актов// [Электронный ресурс] <http://regulation.gov.ru/projects#npa=82106> (дата обращения 22.08.2018)
6. Крюкова Е. С., Рузанова В. Д. Индивидуальный предприниматель и самозанятый гражданин: соотношение понятий // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. N 3.

---

**Shapsugova Marietta Damirovna**, Ph.D., associate professor, senior researcher, Institute of State and Law, Russian Academy of Sciences (10, st. Znamenka, Moscow, 119019, Russian Federation).

E-mail: shapsugova@gmail.com

### LEGAL REGULATION OF ACTIVITY AND CONTRACTS OF SELF-EMPLOYED

#### Abstract

The article analyzes the actual problems of self-employed legal regulation.

**Keywords:** business contracts, self-employed, entrepreneurial activity, labor activity.