

## К ЧЕМУ МОЖЕТ ПРИВЕСТИ ВЕДЕНИЕ БИЗНЕСА БЕЗ РЕГИСТРАЦИИ В НАЛОГОВОЙ



**Болтинский Никита**  
Ведущий юрист  
Бюро

С каждым годом контроль со стороны фискальных органов за деятельностью предпринимателей становится жестче. Однако налоговая инспекция не обходит стороной и физлиц, которые осуществляют предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП.

### 1. В ЧЕМ ДЕЛО?

В последнее время нередки случаи, когда налоговая инспекция переквалифицирует деятельность физического лица в предпринимательскую и начисляет по совершенным операциям НДС, а также пеню и штрафы за неуплату налога в установленный срок. Также есть риск получить административный штраф за осуществление предпринимательской деятельности без регистрации в качестве ИП или ООО. Физлицу, попавшему под каток, приходится в суде оспаривать подобные действия налоговиков и далеко не всегда удается отстоять свою позицию.

Такое может произойти, например, в случаях, когда физлицо:

- 1) сдает в аренду недвижимость или транспорт юрлицам или ИП;
- 2) оказывает услуги, продает товары или выполняет работы через Интернет (разработка сайтов, маркетинговые услуги, продажа косметики и т.д.);
- 3) продало имущество, которое ранее использовалось им в предпринимательской деятельности (например, офисные помещения).

Разумеется, перечень операций, по которым налоговики могут прийти к вам и доначислить недоимку, остается открытым.

Поэтому ФНС России выпустило письмо от 07.05.2019 N СА-4-7/8614. В этом документе собраны ключевые выводы судов по делам о квалификации деятельности физических лиц в качестве предпринимательской в целях налогообложения. Эти выводы необходимо учитывать тем, кто продолжает продавать товары, оказывать услуги или выполнять работы без получения официального статуса ИП.

### 2. О ЧЕМ ГОВОРИТСЯ В ПИСЬМЕ ФНС РОССИИ?

**Признак предпринимательской деятельности - приобретаемое гражданином имущество имеет предпринимательское назначение (не предназначено для использования в личных целях) и установлена направленность действий на систематическое получение прибыли.**

Имущество имеет предпринимательское назначение, если оно не предназначено для личных потребительских нужд налогоплательщика. По такой логике сдача в аренду офисных или складских помещений является предпринимательской деятельностью. Продажа торгового павильона также будет расценена налоговиками как предпринимательская операция.

Имеет значение также и то, кому сдается имущество. Например, если физлицо сдало пять микроавтобусов в аренду ООО «Прометей», это предпринимательская сделка.

Налоговики в перечисленных случаях могут воспользоваться сведениями Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и проверить целевое назначение объекта недвижимости. Также могут допросить ваших арендаторов, запросить у банка выписку со счета. Реклама, размещенная в Интернете, также может многое рассказать контролерам о вашем бизнесе.

При этом отсутствие у физлица прибыли не влияет на вопрос отнесения его к категории предпринимателей. Потому что, как говорится в письме, «извлечение прибыли является целью предпринимательской деятельности, а не ее обязательным результатом».

Есть в письме и положительные моменты, хотя их можно отнести скорее к очевидным обстоятельствам.

Например, получение налогоплательщиком "пассивных" доходов от использования и распоряжения своим имуществом не свидетельствует об осуществлении предпринимательской деятельности. К таким доходам отнесены дивиденды, проценты по вкладам, займы, доходы от сдачи имущества, приобретенного для личных нужд, в аренду и иным аналогичным по характеру выплатам.

Например, получение гражданином дохода при снятии с банковского счета денежных средств в иностранной валюте за счет курсовой разницы не свидетельствует об осуществлении им предпринимательской деятельности, если банковский счет не используется таким гражданином для нужд, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Владение акциями и долями в ООО также не является предпринимательской деятельностью. В этом раньше и так никто не сомневался, но ФНС России теперь официально констатировала эти обстоятельства. Запомнили. Закрепили.

### **3. ЧТО ДЕЛАТЬ, ЕСЛИ НАЛОГОВАЯ ОБВИНИЛА ВАС В ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ?**

По закону, если выручка ИП или ООО за три месяца не превышает 2 миллиона рублей, такой предприниматель освобождается от уплаты НДС. Для этого налогоплательщик должен подать соответствующее уведомление в налоговую инспекцию. Естественно, налоговики не поспешат сообщить вам об этом правиле, если вы попадетесь на нелегальной коммерции. Скорее всего вам даже скажут, что уведомление подавать уже поздно, поскольку по закону это надо было сделать не позднее 20-го числа месяца, начиная с которого используется право на освобождение.

Однако суды считают иначе и это отмечено в рассматриваемом письме. Налогоплательщик может подать уведомление об освобождении от уплаты НДС после окончания в отношении него налоговой проверки, если не истек срок возврата (зачета)

переплаты по налогу (3 года). Налоговая обязана принять такое уведомление и учесть его при определении размера налоговой задолженности.

Также важно обратить внимание на следующее правило. Существует два способа начисления НДС, которые в том числе использует налоговая инспекция в случае доначисления налога по итогам проверки. Первый способ – начисление НДС сверх цены товара (работы, услуги), когда по условиям сделки цена товара не включает в себя НДС. Второй способ – определение НДС расчетным методом, то есть выделение НДС из цены товара, работы или услуги. В таком случае применяется расчетная ставка – 20/120 или 10/110. При определении налога вторым способом сумма налога будет меньше.

В рассматриваемом письме приведены позиции ВАС РФ и ВС РФ о том, что второй способ (НДС расчетным методом) следует применять по общему правилу, если налоговая не доказала, что стороны договора согласовали цену без НДС или что налогоплательщик имел умысел на неуплату НДС.

Поэтому налогоплательщику, по которому прошла проверка, стоит внимательно изучить акт и решение по проверке и проверить, каким способом был рассчитан НДС.

#### **4. ЧТО ПРЕДПРИНЯТЬ УЖЕ СЕЙЧАС?**

Мы ежедневно убеждаемся, что ведение бизнеса в России сопряжено с большим риском. Коммерческая деятельность без официального статуса предпринимателя может привести к плачевным последствиям. Незарегистрированным предпринимателям можно порекомендовать взвесить все риски и рассмотреть один из следующих вариантов ведения бизнеса.

1. Регистрация в качестве индивидуального предпринимателя. В настоящее время пройти регистрацию в качестве ИП несложно и недорого. К тому же, многие банки бесплатно предоставляют услугу по подготовке и подаче документов в налоговую, если вы открываете у них банковский счет. Для физлиц, которые платят с коммерческих операций НДФЛ, это может быть даже выгодно, поскольку ИП могут применять упрощенную систему налогообложения (УСН), если годовая выручка не превышает 150 млн рублей. ИП на УСН платят налог в размере 6% от выручки либо 15% от суммы доходов, уменьшенных на величину расходов. Выбор процентной ставки зависит от модели бизнеса и структуры финансов в хозяйственной деятельности предпринимателя.

2. Регистрация в качестве плательщика налога на профессиональный доход (самозанятые). Таким правом обладают физлица, которые ведут бизнес в Москве, Московской области, Татарстане или Калужской области без привлечения наемных сотрудников. К таким физлицам можно отнести практически всех фрилансеров: разработчиков софта, фотографов, перевозчиков и т.д. Плательщики НПД платят налог в размере 4%, если доход получен от физлица, и 6%, если источник дохода – юрлицо или ИП. Также НПД могут применять физлица, сдающие жилые помещения посуточно или на долгий срок. Применение НПД имеет ряд ограничений. Например, размер годового дохода не может превышать 2,4 млн рублей. На НПД также нельзя заниматься перепродажей товаров, реализовывать подакцизную продукцию и пр.

#### **5. ЧТО В ИТОГЕ?**

Резюмируя все вышесказанное, хочется отметить следующее. Законодатель определил предпринимательскую деятельность как осуществляемую «на свой риск». Если физлицо осуществляет деятельность, которая подпадает под признаки, указанные в рассматриваемом письме ФНС России, без получения официального статуса ИП или самозанятого, можно констатировать, что физлицо делает это на свой страх и риск.

Пока у налоговых инспекций нет возможности отслеживать все банковские операции физлиц в режиме реального времени. Информацию об операциях по банковскому счету физлица возможно получить только в рамках налоговой проверки на основании соответствующего запроса. Однако, учитывая сложившийся в России за последние несколько лет тренд на установление жесткого тотального контроля за всеми финансами в стране, нельзя исключать, что завтра ФНС выступит с инициативой получить доступ к счетам физлиц в режиме онлайн.

Если у вас возникли какие-либо вопросы по изложенной информации, мы с удовольствием на них ответим.

С наилучшими пожеланиями,

Адвокатское бюро «Юрлов и Партнеры»