



ПОДВОДНЫЕ КАМНИ АУТСОРСИНГА

«Если есть что-то, что мы не умеем делать лучше и дешевле, чем наши конкуренты, то нет смысла делать это вообще; такую работу мы должны передать тем, кто ее выполнит с заведомо лучшим результатом»
Генри Форд

Автор: Игорь Гусев, старший юрист Поволжской дирекции юридической фирмы «Вегас-Лекс»

В условиях существующих экономических реалий представители бизнес сегмента для выживания и создания конкурентного продукта нередко в целях сокращения расходов прибегают к методам оптимизации затрат. Одним из рациональных способов сократить расходы и сосредоточиться на осуществлении профильной деятельности является использование заемного труда - аутсорсинга.

В последнее время такая инновационная форма организации предпринимательства как предоставление трудовых ресурсов стремительно набирает обороты. Удивительно, но несмотря на достаточно широкую распространенность на рынке, понятие аутсорсинг знакомо далеко не многим.

Фактически аутсорсингом является передача другой компании определенных производственных или административно-хозяйственных функций - полностью или частично. Именно такая модель в существующих рыночных условиях позволяет снижать темп роста расходов, усиливать конкурентоспособность продукции, улучшать логистику, оказывать более конкурентный сервис своим клиентам. Это становится возможным благодаря тому, что предоставленный аутсорсером ресурс способен выполнять определенный вид деятельности лучше других, да еще и с наименьшими временными и финансовыми затратами.

Несмотря на широкую распространенность, гражданское законодательство не раскрывает нам понятия договора аутсорсинга, чем рождает множество научных споров касательно природы и сущности такого договора. Многие аналитики склоняются к тому, что заключение договора аутсорсинга базируется на свободе договора (статья 421 ГК РФ) и своими условиями тяготеет к аренде и оказанию услуг.

Отсутствие правовой базы в отношении аутсорсинга нередко создает сложности и заводит в тупик попытки грамотно оформить такие отношения, что нередко приводит к применению санкций трудовыми инспекциями и налоговыми органами за нарушение трудового и налогового законодательства.

Судебная практика показывает, что при оформлении договора на предоставление персонала необходимо избегать таких формулировок как аренда персонала, основывая предмет договора на существе возмездного оказания услуг.

Налоговое законодательство позволяет относить к расходам, связанным с производством и реализацией, расходы на услуги по предоставлению работников (технического и управленческого персонала) сторонними организациями, управлению производством, либо для выполнения иных функций. В связи с чем, рекомендуется, чтобы предмет договоров на предоставление персонала максимально соответствовал указанным формулировкам, вплоть до включения их в текст контракта.

В связи с чем, юридическому оформлению аутсорсинга необходимо уделять максимальное внимание, что позволяет нивелировать правовые риски такого механизма и максимально воспользоваться его преимуществами.

Зачастую договоры аутсорсинга оказываются объектом пристального внимания налоговых органов, так как они являются одним из способов налоговой оптимизации.

Прежде всего, это относится к привлечению персонала в случаях, когда компания увольняет большую часть работников с последующим их трудоустройством в созданную ей же организацию, применяющую упрощенную систему налогообложения и имеющую только лишь одного заказчика в лице своей «родительской компании».

В таких случаях налогоплательщику довольно сложно доказать получение реального экономического эффекта, помимо получения налоговой выгоды. В преобладающем большинстве случаев такая схема хозяйствования будет признана налоговыми органами необоснованной и созданной лишь с целью получения налоговой выгоды.

Другим часто используемым способом налоговой оптимизации с использованием аутсорсинговых схем является перевод персонала в зависимую компанию, применяющую упрощенную систему налогообложения, с целью сокращения численности сотрудников и создания условий для применения специальных налоговых режимов. Однако и этот способ является рискованным с точки зрения налоговых органов и в большинстве случаев признается необоснованным.

Налогоплательщику не следует забывать, что все операции по налоговой оптимизации должны быть не только правильно документально оформлены, но и экономически целесообразны и обоснованы для компании. Компания не может вести свою деятельность исключительно для получения дохода за счет оптимизации налогообложения.

Важно отметить, что в судебных спорах непрерывно качающийся маятник феиды был остановлен принятием высшей судебной инстанцией Постановлений от 25.02.2009 № 12418/08 и от 30.06.2009 № 1229/09.

Этими постановлениями судебная инстанция создала прецедент, наглядно демонстрирующий схему уклонения от уплаты налогов под условным названием «аутсорсинг», а также фактически предопределила итог рассмотрения подобных споров для всех нижестоящих судебных инстан-

ций. Такой исход событий был также благоприятен и для налогоплательщиков, так как судебными актами был определен порядок расчета налоговой базы по ЕСН, который не всегда учитывался налоговыми органами.

Аутсорсинговые схемы могли бы получить шанс на существование, если бы с 01.01.2010 ЕСН не заменили соответствующими страховыми взносами, что лишило актуальности заключение договоров аутсорсинга в целях оптимизации ЕСН.

Однако, риск предъявления требований со стороны налоговых органов к организациям, ранее применявшим такие схемы налоговой оптимизации, пока очень высок, учитывая возможность проверки налоговыми органами 3-х летнего периода, предшествующего году вынесения решения о проведении проверки.

Нужно указать, что Россия так и может остаться на последнем уровне развития аутсорсинга по сравнению с другими странами. В ноябре 2010 года на рассмотрение Государственной Думы ФС РФ был внесен законопроект (Проект Федерального закона № 451173-5), который, в случае его принятия, призван прекратить создание «серых» схем, направленных на уклонение от исполнения налоговых обязательств, но и фактически поставить под сомнение возможность применения кадрового аутсорсинга как соответствующей услуги.



**Страхование имущества и ответственности
владельцев и арендаторов зданий**

400131, г. Волгоград,
ул. Комсомольская, 2а
Тел.: (8442) 33-43-55, 38-03-79
E-mail: filial@volgograd.ingos.ru

ИНГОССТРАХ
Ingosstrakh

ИНГОССТРАХ ПЛАТИТ. ВСЕГДА.*