<u>Частнопрактикующий оценщик: правовые основы, их взаимосвязь с портянками Минэкономразвития и Минфина России или почему не надо закрывать ИП.</u>

Ст. 1 ФЗ 135 от 29.07.98г. (далее ФЗ 135) «Оценочная деятельность осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, а также другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, регулирующими отношения, возникающие при осуществлении оценочной деятельности.»

Исходя из этого, оценочная деятельность должна осуществляться в том числе в соответствие с ГК РФ, НК РФ, УК РФ и т.п.

ГК РФ, ст. 2, п.1 «Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.»

Следовательно, признаки предпринимательской деятельности:

-деятельность самостоятельная,

-цель – систематическое получение прибыли от оказания услуг.

-лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность должны быть зарегестрированы в установленном законом порядке.

ФЗ-135, Ст. 4 «Оценщик может осуществлять оценочную деятельность самостоятельно, занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между оценщиком и юридическим лицом.»

Следовательно, оценщик может осуществлять <u>самостоятельную</u> деятельность.

ФЗ-135, Ст. 4 «Договор на проведение оценки должен содержать… размер денежного вознаграждения за проведение оценки».

НК РФ, ст. 209 «Объектом налогообложения (НДФЛ) признается доход, полученный налогоплательщиками».

НК РФ Статья 346.14: «Объектом налогообложения (УСН) признаются: доходы; доходы, уменьшенные на величину расходов.

НК РФ ст. 247: «Объектом налогообложения по налогу на прибыль организаций (далее в настоящей главе - налог) признается прибыль, полученная налогоплательщиком.

НК РФ, ст. 248: К доходам в целях настоящей главы относятся: доходы от реализации товаров (работ, услуг) и имущественных прав (далее - доходы от реализации).

НК РФ, ст 247: Прибыль - полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов.

Следовательно, прибыль это доходы уменьшенные на величину расходов, в результате заключение и выполнения условий договора оценки частнопрактикующий оценщик, занимающийся профессиональной деятельностью, извлекает доход и несет расходы как минимум на канцелярию (согласно ФЗ 135 Отчет – документ на бумажном носителе, который должен быть

прошит, пронумерован и скреплен печатью), соответственно, получает прибыль от данного вида деятельности на постоянной основе (занимается ей профессионально).

ГК РФ, ст.23, п.1: «Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Следовательно, только регистрация в качестве индивидуального предпринимателя дает право гражданину – физическому лицу право на осуществление предпринимательской деятельности.

Из выше указанного следует, что деятельность частнопрактикующего оценщика, осуществляющего самостоятельно профессиональную деятельность (даже в случае регистрации его в качестве частнопрактикующего) имеет все признаки предпринимательской деятельности, а значит, является предпринимательской и должна сопровождаться получением статуса индивидуального предпринимателя согласно ст. 23 ГК РФ.

Ст. 4 ФЗ 135: Оценщик физическое лицо, являющееся членом одной из саморегулируемых организаций оценщиков и застраховавшее свою ответственность в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Ст. 1, п.1: ФЗ 315 «О саморегулируемых организациях»: «Саморегулируемые организации, объединяют субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности».

Закон РФ от 27.11.1992 N 4015, ст.5: «Страхователями (лицами, застраховавшими свою ответственность) признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона.»

Поскольку индивидуальный предприниматель это физическое лицо (не образовывает юридического согласно НК РФ), он может застраховать свою ответственность в качестве физического лица и может являться членом саморегулируемой организации оценщиков даже в статусе индивидуальный предприниматель, следовательно может заниматься оценочной деятельностью.

Вышеуказанные выводы подтверждены Постановлением ВАС 17283/13 от 04.03.2014г. в следующей части:

-Субъект, осуществляющий регулируемую законодательством профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой, не требующей регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не лишен права на получение статуса индивидуального предпринимателя.

- Если нормы налогового законодательства (а именно п. 3 ст. 346.1 НК РФ) не устанавливают прямой запрет на применение упрощенной системы налогообложения для представителей данного вида профессиональной деятельности, они вправе применять упрощенную систему налогообложения, в том числе и по суммам доходов, полученных от профессиональной деятельности, в случае, если они зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей.

Вышеуказанный довод суда также подтвержден ***Письмом «Минэкономразвития России», № 03.02.07/1/3706 от 26.01.17г. где указано «частнопрактикующие оценщики вправе применять УСН».***

Согласно ***НК РФ Статья 346.12. «Налогоплательщиками признаются организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения»,*** в совокупности Письмо «Минэкономразвития России», № 03.02.07/1/3706 от 26.01.17г. и действующее налоговое законодательство подтверждает право оценщика иметь статус индивидуального предпринимателя.

п.1 пп.2 ст.419 НК РФ «Плательщиками страховых взносов являются: индивидуальные предприниматели,… оценщики, занимающиеся в установленном законодательством Российской Федерации порядке частной практикой».

п.2 ст.419 НК РФ Если плательщик относится одновременно к нескольким категориям, указанным в пункте 1 настоящей статьи, он исчисляет и уплачивает страховые взносы отдельно по каждому основанию.

Из дословной трактовки статьи оценщик будучи зарегистрирован и как индивидуальный предприниматель и как частнопрактикующий оценщик, при том, что судебно подтвержден факт того, что профессиональная деятельность может осуществляться в статусе индивидуального предпринимателя, подпадает в ситуацию, когда один вид деятельности облагается страховыми взносами дважды, при том, что прекращать действовать в статусе индивидуального предпринимателя оценщик не может, поскольку в случае отсутствие регистрации в качестве индивидуального предпринимателя суд может применить к таким сделкам (договорам на проведение оценки, заключенным физическим лицом, которое не имеет статус индивидуального предпринимателя, а имеет статус частнопрактикующего оценщика) правила об их недействительности, или ничтожности, или оспорить ее на этом основании.

Подтверждения:

ГК РФ, ст.23, п.1: «Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

ГК РФ, ст.23, п.4: «Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица не прошедший регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем».

ГК РФ Статья 168. п.1 «Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.»

ГК РФ Статья 168. п.2. Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

В письме Министерства экономического развития Д22и-303 от 15.03.17г. дословно указано: ***«Закон ФЗ 135 не содержит запрета на осуществление оценочной деятельности, занимаясь частной практикой до момента постановки его на учет в налоговом органе»***, чем фактически подтверждает тот факт, что регистрироваться в качестве частнопрактикующего специалиста для выполнения трудовой деятельности оценщика не обязательно.

В соответствии со ст. 23 ГК РФ «гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя», следовательно, все доходы от

предпринимательской деятельности (по возмездным договорам, а особенно заключаемым на постоянной основе), полученные физическим лицом (лицом так называемым «частнопрактикующим») являются доходами от его предпринимательской деятельности, на них распространяется все права и обязанности, какие существовали бы в том случае, если данный договор был бы заключен от имени индивидуального предпринимателя.

Таким образом, договор оценки может заключаться между двумя физиками, физиком – юр. лицом и т.д.(трехсторонние, четырехсторонние), при этом данные договора правомерно принимать к учету по системе налогообложения УСН, в случае если заключивший договор оценщик имеет статус индивидуального предпринимателя (даже если это напрямую не указано в договоре).

Данный вывод также уже подтвержден **Постановлением ВАС 17283/13 от 04.03.2014г.**

Новые коды ОКВЭД также устранили существовавшие ранее несоответствия, благодаря которым деятельность индивидуальных предпринимателей ставилась под сомнения:

ОКВЭД 74.90 Деятельность профессиональная, научная и техническая прочая, не включенная в д ругие группировки:
Эта группировка включает: **деятельность консультантов, деятельность оценщи ков.**

Ранее, напомню, ОКВЭД звучал как: «Посредническая деятельность при проведении оценки», или что-то подобное, а оценщик – ИП сам брал заказ и сам его выполнял, следовательно, никак не мог быть с точки логики одним лицом, что собственно и было причиной возмещения некоторых «умных личностей», и, не покривив душой, они были правы.

Данный ОКВЭД очень хорош еще и со следующей стороны: получив его Вы имеет право давать платные консультации по своей деятельности, выступать суд. экспертами, давать заключения специалиста, которые не относятся к сфере деятельности непосредственно выполняемой по «договору оценки», что опять же противоречит выводам о разделении деятельности на «оценочную» и «прочую», активно муссируемую в последнее время.

Таким образом, после проведения анализа существующего на текущий момент законодательства, можно сделать следующие выводы: **регистрацией в качестве частнопрактикующего оценщика фактически будет процедура присвоения индивидуальному предпринимателю ОКВЭД 74.90.** Никакой иной регистрации законодательно не предусмотрено.

С Уважением,

Мутина Анна Николаевна (№ 1095 в реестре НП СРОО «Экспертный совет», экономист, оценщик, специалист по налогообложению, антикризисный управляющий, судебный эксперт).