

УДК 343.8

ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РАБОТНИКА И РАБОТОДАТЕЛЯ ПРИ ВЫЯВЛЕНИИ ПРОКУРОРОМ «СЕРЫХ» ЗАРАБОТНЫХ ПЛАТ

Коряченцова С.И., Королёва С.В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
Следственное управление Следственного комитета Российской Федерации по Ленинградской области*

RESPONSIBILITY OF THE EMPLOYEE AND THE EMPLOYER IN IDENTIFYING ATTORNEY «GRAY» WAGES

Koryachentsova S.I., Koroleva S.V.

*Saint-Petersburg Law Institute (branch) of the Academy of the Prosecutor General's Office of the Russian Federation
Investigative Department of the Investigative Committee of the Russian Federation for the Leningrad region*

Аннотация

Статья посвящена вопросам осуществления прокурорского надзора за исполнением законов о соблюдении трудовых прав граждан в части оплаты труда. Рассмотрены отдельные аспекты направления материалов для решения вопроса о привлечении к ответственности за выплату «серых» зарплат.

Ключевые слова: прокурорский надзор, прокуратура, трудовое законодательство, соблюдение трудовых прав граждан, «серые» заработные платы.

Abstract

The article is devoted to the implementation of prosecutorial supervision over implementation of laws on labour rights of citizens in terms of remuneration. Considers some aspects of provision of materials to address the issue of bringing to responsibility for the payment of "grey" salaries.

Keywords: Prosecutor's supervision, prosecutors, labour legislation, labour rights of citizens, «gray» wages.

В деятельности органов прокуратуры надзор за соблюдением трудовых прав граждан в части оплаты труда является одним из приоритетных направлений. Вопросы оплаты труда «в конвертах» продолжают оставаться актуальными.

В законодательных актах не существует понятия «белой», «серой» или «черной» зарплаты. Однако борьба с таким негативным явлением необходима.

Получить часть зарплаты «в конверте» для работника, безусловно, приятно, но только при лояльном отношении к работнику работодателя. Если между ними возникает трудовой спор или конфликтная ситуация, а в организации трудности с финансами, зарплата уменьшается до официальной её части.

Именно с официальной части зарплаты осуществляются отчисления в Пенсионный фонд, что отрицательно сказывается на страховом стаже и размере будущей пенсии; и именно она является показателем при расчёте пособий при увольнении, или декретном отпуске.

Оформление больничного превращается в проблему, поскольку выплаты в период нахождения работника на больничном, компенсируются работодателю из Фонда социального страхования.

Данная сумма рассчитывается из перечисленных работодателем взносов при выплате официальной зарплаты. Поскольку официальная часть зарплаты мала, взносы в полном объёме работодатель вынужден

платить из собственных средств, о компенсации государства в данном случае говорить не приходится.

Проблемой обернется для работника и оформление кредита, поскольку в банках обращают внимание, прежде всего на официальную часть зарплаты.

Конечно, низкие доходы потенциального клиента - ещё не повод ему отказать, но и не повод сужать его серьезной суммой денег на длительный период. И чем официальный период, тем меньше шансов получить крупный кредит, и тем больше будет размер процентной ставки.

Работодатель устанавливает официально определенную оплату труда, которая должна быть обязательно отражена в документации, касающейся внутренней деятельности организации. То, в каком порядке будет выплачиваться заработная плата, а также форма и сроки проведения выплат на предприятии обычно устанавливается самим работодателем, в соответствии с Трудовым кодексом Российской Федерации. При этом работодатель обязан соблюсти два условия:

- заработная плата должна быть не меньше размера, чем минимальный уровень оплаты труда;
- периодичность выплаты зарплат должны быть не реже чем каждые полмесяца.

Официальная зарплата представляет собой доход физического лица. Налоговый кодекс Российской Федерации требует, чтобы из нее обязательно вычитывалась сумма подоходного налога, который составляет 13-30%. Только после снятия этой выплаты из заработной платы взимаются все остальные вычеты.

Неофициальная заработная плата распространена среди работодателей, которые скрывают свою прибыль от налогообложения. Причина такого поведения кроется вовсе не в желании освободить работника от уплаты НДФЛ, а в сокращении полагающихся по закону пенсионных и социальных выплат.

Не выполняя обязательства по оплате взносов по пенсионному страхованию, работодатели нарушают закон. Это подразумевает как административную, так и уголовную ответственность.

По данным Центра социально-политического мониторинга РАНХиГС, проблемы теневой экономики и серых зарплат хоть и

не столь масштабны, как в начале века, однако по-прежнему актуальны. Как показали исследования, примерно каждый девятый россиянин (11,9%) занят только на теневом рынке труда. В целом же доля трудоспособного населения страны, которое использует теневые схемы трудоустройства, составляет 41%. Это около 30 млн экономически активных граждан РФ. При этом общий объем теневых платежей по итогам 2013 г. составил в России около 4,8 трлн рублей.

Самые «тенистые» сферы – торговля (23,2%), строительство (17,4%) и сельское хозяйство (18,3%). И чем меньше компания, тем чаще она нарушает закон [1].

Учитывая указанные обстоятельства, правозащитная функция органов прокуратуры является наиболее значимой, прежде всего в целях устранения нарушений прав граждан Российской Федерации в сфере оплаты труда [2].

В органах прокуратуры созданы межведомственные рабочие группы по вопросам противодействия правонарушениям, связанным с выплатой «серых» зарплат, в состав которых вошли, как руководители отделов и управлений прокуратуры субъекта, так и представители региональных правоохранительных и контролирующих органов, органов государственной власти субъекта и местного самоуправления. В их числе: Следственный комитет, МВД, ФСБ, Государственная инспекция труда, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральная налоговая служба, Федеральная служба судебных приставов, Пенсионный фонд России, комитеты (министерства) финансов, труда и занятости субъектов. Также, в рамках деятельности межведомственных рабочих групп по устранению нарушений законодательства о труде и занятости населения заслушиваются представители предприятий-нарушителей, организовывается проведение проверок по обращениям граждан, поступающим в прокуратуру области на специальную «горячую линию».

Регулярно проводятся «горячие линии», о чем размещаются соответствующие сообщения, как в средствах массовой информации (бегущей строкой на телевидении, объявлениями по радио, в метрополитене, железнодорожном транспорте и др.), так и в виде баннеров на официальном сайте прокуратуры региона.

Организовываются открытые форумы. Так, в апреле 2017 года в городе Ульяновске

начал работу Второй открытый форум прокуратуры Ульяновской области. Он посвящен вопросам защиты трудовых прав граждан.

В работе форума принимают участие представители бизнес-сообщества и общественности.

Итоги обсуждений используются в совместной работе прокуратуры с общественными институтами, контролирующими структурами и органами власти при решении вопросов взаимодействия при осуществлении деятельности по пресечению любых проявлений со стороны работодателей нарушения сроков выплаты зарплаты, оплаты труда не в полном объеме либо ниже МРОТ, уклонения от надлежащего оформления с гражданами трудовых отношений, подмены таких договоров гражданско-правовыми.

Работа органов прокуратуры по выявлению и пресечению проявлений «серого» рынка труда должна строиться на системной основе.

Представляется, что работа органами прокуратуры по сбору и анализу информации о хозяйствующих субъектах, в отношении которых имеются факты легализации «теневой» заработной платы, уклонения руководством фирм от надлежащего оформления трудовых отношений с гражданами, подмены трудовых договоров гражданско-правовыми должна осуществляться постоянно.

Практика надзорных мероприятий показывает, что наиболее действенной мерой, побуждающей к выплате соответствующих долгов, является возбуждение уголовного дела.

При направлении работодателям представлений об устранении нарушений законодательства, вынесении постановлений о возбуждении дел об административных правонарушениях по вопросам выплаты заработной платы в размере ниже установленного МРОТ, уровня прожиточного минимума либо среднеотраслевой заработной платы, установленной трехсторонним соглашением, необходимо решать вопрос о направлении в суд заявлений в порядке ст. 45 ГПК РФ о перерасчете и выплате работникам заработной платы по трудовым договорам в соответствии с нормами Трудового кодекса РФ, а также о перерасчете и уплате страховых взносов в Пенсионный фонд РФ.

При предъявлении заявлений в суд о взыскании «серой» заработной платы возникает ряд трудностей. Официально

оформленный сотрудник по трудовому договору и текущей отчетности получает заработную плату в несколько раз меньше фактической, но доказать в суде это достаточно сложно. «Серые» заработные платы не признаются законными, они не отражены в трудовом договоре, в связи с чем взыскание их в будущем с работодателя при увольнении сотрудника представляется весьма затруднительным.

Наличие «серой» заработной платы работник может подтвердить в суде показаниями свидетелей, справкой, выданной работодателем для получения кредита, электронной перепиской работника с работодателем или бухгалтером.

Однако, судебная практика неоднозначна.

Так, суд не принял свидетельские показания работников в качестве допустимых доказательств по делу, поскольку выводы налогового органа об отражении в бухгалтерских документах организации заработной платы не в полном объеме основаны лишь на объяснениях работников, полученных с нарушением требований статей 90 и 99 НК РФ [3] (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 10.01.2008 по делу № А13-2168/2007).

Также суды не принимают показания самих работников, оформленные в виде протокола опроса свидетеля, как и рекламные объявления в газетах, без иных документальных подтверждений [4] (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 02.08.2007 по делу № А56-26158/2006).

Свидетельские показания только тогда будут являться надлежащим доказательством, когда протоколы допроса представлены в совокупности с другими документами (справками по форме 2-НДФЛ, платежными ведомостями, расходными кассовыми ордерами, документами, полученными органами внутренних дел в ходе оперативно-розыскных мероприятий, сведениями из Центра занятости или Госкомстата, самими «конвертами», аудио- или видеозаписями, приказами, налоговыми карточками, личными счетами, объявлениями о вакансиях, трудовыми договорами и иными письменными доказательствами) [4].

В правоприменительной практике суд приходит к выводу, что сам по себе факт выплаты «серой» зарплаты не является основанием для ее взыскания, поскольку из норм ТК РФ вытекает, что закон придает юридическое значение только официальной заработной плате (ст. 136 ТК РФ), в

связи с чем даже при установлении достаточных данных о выплате таковой это не может повлечь за собой взыскания таких сумм в качестве оплаты труда работника. Выплата неофициальной зарплаты не порождает юридических последствий.

Данный вывод подтверждается судебной практикой: Определением Верховного Суда РФ от 30.01.2017 № 306-ЭС16-19328 по делу № А12-21772/2015, Апелляционным определением Иркутского областного суда от 18.05.2017 № 33-4253/2017, Апелляционным определением Кировского областного суда от 10.04.2014, Апелляционным определением Омского областного суда от 10.12.2014 по делу № 33-8117/2014, Апелляционным определением Свердловского областного суда от 01.10.2014 по делу № 33-12812/2014.

Из анализа судебной практики следует, что доказать выплату неофициальной заработной платы проблематично, хотя в судебной практике имеются исключения, например Апелляционное определение Омского областного суда от 11.02.2015 по делу № 33-896/2015, однако в целом можно говорить о единообразии судебной практики.

Виды ответственности работодателя и работника

При проведении прокурорской проверки необходимо руководствоваться положением о том, что начисление «серой» зарплаты - это, прежде всего, нарушение налогового законодательства: п. 4 ст. 226 НК РФ об удержании налоговым агентом НДФЛ из фактических денежных выплат; ст. 122 НК РФ - неуплате либо неполной уплате налоговых сумм по причине занижаемой налоговой базы, неверного исчисления налога и прочих неправомерных действий или бездействий.

В последнем случае, если нарушение было допущено неумышленно, организация обязана будет выплатить в размере 20 % от суммы налога, которая не была уплачена. Если будет доказана умышленность допущенного нарушения, размер штрафа возрастёт до 40 %.

Должностные лица организации могут быть привлечены к уголовной ответственности по ст. 199 УК РФ.

Указание в трудовом договоре и расчетных листках неполной суммы заработной платы карается административным штрафом в размере от 1 до 5 тыс. рублей для должностных лиц или предпринимате-

лей и от 30 до 50 тыс. рублей для организаций. В качестве альтернативы в отношении организаций и предпринимателей может быть применено административное приостановление деятельности на срок до 90 суток (п. 1 ст. 5.27 КоАП РФ);

Выплата заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, наказывается штрафом в размере от 100 до 500 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Обнаружение системы зарплат в конвертах чревато для работодателя вызовом на «зарплатную» комиссию, состоящую из представителей налоговых органов и местного самоуправления. Организация подвергается полным выездным проверкам ОВД, прокуратуры, ФСС и пр. при этом будет обязана уплатить все недоплаченные налоги, а также пени и штрафы.

Чаще всего к ответу призываются руководитель организации, главный бухгалтер и работники, оформляющие первичные документы, которых можно признать пособниками.

Также руководитель и главный бухгалтер организации может быть привлечен к уголовной ответственности за уклонение от уплаты налогов в крупных размерах, если сумма неуплаченных налогов за три финансовых года составила от 500 до 2500 тыс. рублей.

Иная ситуация в отношении работника, «зарплатные» комиссии таковым не грозят. В то же время, если работодатель не удерживает с их дохода налог, они сами обязаны заполнить налоговую декларацию и самостоятельно уплатить все налоги.

Необходимо обратить внимание, что юридически от выплаты НДФЛ работника никто не освобождал, так что по п. 1 ст. 228 НК РФ, он обязан его вычислить и уплатить самостоятельно. Иначе он также подлежит ответственности по итогам налоговой проверки.

Подведение итогов проверки и решение вопроса о принятии мер прокурорского реагирования.

В соответствии с п. 1 ст. 21 Федерального закона от 17.01.1992. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» предметом прокурорского надзора являются: соблюдение Конституции Российской Федерации и исполнение законов, действующих на территории Российской Федерации, федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, субъектами осуществления общественного контроля за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и содействия лицам, находящимся в местах принудительного содержания, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций; соответствие законам правовых актов, издаваемых органами и должностными лицами, указанными в настоящем пункте.

При этом согласно п. 2 ст. 21 Федерального закона при осуществлении надзора за исполнением законов органы прокуратуры не подменяют иные государственные органы.

Проверки исполнения законов проводятся на основании поступившей в органы прокуратуры информации о фактах нарушения законов, требующих принятия мер прокурором.

Решение о принятии меры прокурорского реагирования зависит от собранных в процессе проверки материалов и их правовой оценки, в соответствии с ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» и приказом Генерального прокурора Российской Федерации от 07.12.2007 № 195 «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов, соблюдением прав и свобод человека и гражданина». К их числу относятся:

- протест на незаконный правовой акт;
- представление об устранении нарушений законодательства;
- заявление в суд в порядке ст.45 ГПК РФ;

- постановление о возбуждении дела об административном правонарушении (ст.ст. 5.27, 5.31 КоАП РФ);

- предостережение о недопустимости нарушения закона;

- постановление о направлении материалов в следственные органы в порядке ст.37 УПК РФ.

Достичь результата в сфере борьбы с «серыми» зарплатами можно, при системном мониторинге ситуации, который осуществляется на основе постоянного обмена информацией с правоохранительными органами, органами государственной власти и местного самоуправления, региональными отделениями внебюджетных фондов и профсоюзными организациями. Анализ материалов СМИ также способствует противостоянию с таким негативным явлением.

Список литературы

1. Получающих серую зарплату в Петербурге ждет черная пенсия // URL: nalog.ru/rn78/news/smi/5038563/
2. Прокурорский надзор за соблюдением социальных прав граждан: сб. методич. материалов / под общ. ред. первого заместителя Генерального прокурора Российской Федерации, государственного советника юстиции 1-го класса, заслуженного юриста Российской Федерации А.Э. Буксмана. — М.: Ген. прокуратура Рос. Федерации, Акад. Ген. прокуратуры Рос. Федерации, 2013. — 560 с.
3. Мухина Е. Неуплата предприятием социальных налогов с зарплаты: анализ судебных споров с ФНС и рекомендации юристам фирм // Административное право. 2016. N 2. С. 85 – 90.
4. Рясина Н., Максимова С., Дученко О., Баженов О., Иванчин К. Серая зарплата // Административное право. 2012. N 3. С. 48 - 57.

Список правовых актов

1. Конституция Российской Федерации от 12.02.1993 (с изменениями и дополнениями)
2. Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 (с изменениями и дополнениями);
3. Кодекс об административных правонарушениях РФ от 30.12.2001 (с последующими изменениями и дополнениями)
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (части 1,2)
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
6. Налоговый кодекс Российской Федерации (части 1,2)
7. Уголовный кодекс РФ
8. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 28.12.2006 № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления»
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 (ред. от 24.11.2015) «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации»

10. Определение Верховного Суда РФ от 27.02.2017 № 302-КГ17-382 по делу № А58-547/2016

11. Определение Верховного Суда РФ от 30.01.2017 № 306-ЭС16-19328 по делу № А12-21772/2015

12. Апелляционное определение Иркутского областного суда от 18.05.2017 № 33-4253/2017.

Поступила в редакцию 31.07.2017

Сведения об авторах:

Коряченцова Светлана Игоревна – старший преподаватель кафедры прокурорского надзора и участия прокурора в рассмотрении уголовных, гражданских и арбитражных дел Санкт-Петербургского юридического института (филиала) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
E-mail: sv3833308@mail.ru;

Королёва Светлана Владимировна – Руководитель организационно-контрольного отдела Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Ленинградской области.