

**Салей Е.А.**, кандидат юридических наук, доцент, советник «Borovtsov & Salei»

**Ботян А.Н.**, партнер «Borovtsov & Salei»

## **Индивидуальный предприниматель меняет форму осуществления своей деятельности: создаем юридическое лицо**

### ***Почему необходимо создавать юридическое лицо?***

С 01 октября 2024 года зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя (ИП) смогут только те физические лица, кто планирует осуществлять вид / виды деятельности, входящие в утвержденный Советом Министров *Перечень видов деятельности, разрешенных для осуществления в качестве индивидуального предпринимателя*. Такой перечень будет разработан и принят Правительством до 01 июля 2024 года.

ИП, зарегистрированные до 01 октября 2024 года, вправе осуществлять деятельность, которая не входит в *Перечень*, по 31 декабря 2025 года.

Напомним: регистрация в качестве ИП в гор. Минске приостановлена еще с 17 августа 2021 года.

### ***Реализация права на осуществление предпринимательской деятельности***

ИП предоставлено право конвертироваться (трансформироваться) в юридическое лицо (коммерческую организацию) с передачей ему всех прав и обязанностей индивидуального предпринимателя.

Справочно: ранее при создании юридического лица индивидуальным предпринимателем правопреемства прав и обязанностей не происходило.

Важно: это не реорганизация, поэтому нормы о реорганизации юридических лиц по аналогии *неприменимы*.

Особенности создания такой *коммерческой организации одним лицом - ИП* устанавливаются специальным **Положением о создании индивидуальным предпринимателем коммерческой организации, учреждаемой одним лицом** (Приложение к Закону Республики Беларусь от 22.04.2024 № 365-З «Об изменении законов по вопросам предпринимательской деятельности»).

### **Обращаем внимание:**

- Сокращен перечень видов деятельности, не относящейся к предпринимательской (изменения в ст. 1 ГК), в том числе за счет *ремесленной деятельности*. Соответственно, для лиц, ранее

осуществлявших такую деятельность, встанет вопрос о выборе вариантов легализации деятельности как предпринимательской с учетом вида такой деятельности:

- о государственная регистрация юридического лица (ЮЛ). ЮЛ включается в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства с распространением на него правового режима соответствующих организаций;
  - о государственная регистрация в качестве ИП. Сохраняется ограничение по количественному составу физических лиц, привлекаемых ИП по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам (не более 3);
  - о уведомление налогового органа о применении особых режимов налогообложения для осуществления:
    - самостоятельной профессиональной деятельности, при осуществлении которой гражданин *не имеет нанимателя и не привлекает иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам*, а также
    - ремесленной деятельности;
      - о обращение в районный исполнительный комитет за разрешением об осуществлении гражданином деятельности по оказанию услуг в сфере агротуризма.
- Специальный порядок создания ЮЛ – коммерческой организации *не распространяется* на создание коммерческой организации лицами, не зарегистрированными в качестве ИП, в том числе лицами, деятельность которых ранее не относилась к предпринимательской.

### ***Особенности создания и государственная регистрация ЮЛ, создаваемого ИП***

- Единственным учредителем выступает индивидуальный предприниматель, прекращающий свою деятельность в связи с созданием коммерческой организации.
- Выбор организационно-правовой формы коммерческой организации не ограничен. Возможен выбор любой формы (вида) коммерческой организации, допускающей одного учредителя (участника):
  - частное унитарное предприятие (ЧУП),
  - общество с ограниченной ответственностью (ООО),
  - общество с дополнительной ответственностью (ОДО),
  - акционерное общество (АО),
  - крестьянское (фермерское) хозяйство (КФХ).
- При формировании уставного фонда экспертиза достоверности внутренней оценки неденежного вклада не проводится.

Внесение ИП неденежного вклада в уставный фонд не является безвозмездной (спонсорской) помощью (независимо от того, в статусе ИП (до момента регистрации коммерческой организации) или физического лица, не являющегося ИП (с момента регистрации), он выступает.

*Местонахождением* коммерческой организации может являться квартира (жилой дом) ИП, если:

- жилое помещение принадлежит физическому лицу, зарегистрированному в качестве ИП, на праве собственности (при наличии согласия иных собственников, а также всех совершеннолетних членов семьи, проживающих в этом помещении) или

- ИП постоянно проживает в этом жилом помещении (с согласия собственника и всех проживающих в нем совершеннолетних членов семьи).

*! Не распространяется* на жилые помещения государственного жилищного фонда.

При этом тарифы на коммунальные услуги, возмещение расходов организаций, осуществляющих эксплуатацию жилищного фонда и (или) предоставляющих жилищно-коммунальные услуги, на электроэнергию и др. сохраняются как для физического лица.

В случае прекращения прав физического лица в отношении созданной им коммерческой организации использование жилого помещения как места нахождения этой организации *не допускается*.

*Не допускается* государственная регистрация коммерческой организации, создаваемой физическим лицом, зарегистрированным в качестве ИП, в случае включения этого лица в перечни организаций, формирований, индивидуальных предпринимателей и граждан, причастных к экстремистской деятельности, перечень организаций и физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, причастных к террористической деятельности.

*Госпошлина* за государственную регистрацию не взимается.

### ***Правопреемство имущественных прав и обязанностей***

Права и обязанности ИП (включая гражданско-правовые обязательства, трудовые обязательства, налоговые обязательства и иные) переходят к создаваемой им коммерческой организации в порядке универсального правопреемства.

Конвертация прав и обязанностей ИП происходит на основании *передаточного акта*, оформляемого *ИП*,

- в котором *указываются* передаваемые ИП создаваемой организации товары, денежные средства, электронные деньги, имущественные права в связи с переходом к коммерческой организации прав и обязанностей ИП. В передаточный акт может быть включена информация о неиспользованных ИП унифицированных контрольных знаках, сгенерированных кодах маркировки, защищенных материальных носителях, знаках защиты, остатках неиспользованных ИП бланков документов с определенной степенью защиты;

- к которому *прилагаются* первичные учетные и иные документы, подтверждающие переходящие права и обязанности;

- который *составляется* ИП на дату, предшествующую дате государственной регистрации коммерческой организации (дате подачи документов на регистрацию).

Коммерческая организация обязана *не позднее 30 календарных дней с даты ее государственной регистрации* представить в налоговый орган по месту постановки на учет в электронном виде копию передаточного акта.

Передаточный акт со стороны созданного ЮЛ подписывает директор (лицо, выполняющее функции директора). Обращаем внимание на то, что передаточный акт - это *специальный документ, оформляющий универсальное правопреемство*, который является надлежащим правовым основанием постановки на баланс ЮЛ всех прав и обязанностей ИП в соответствии с передаточным актом. Поэтому даже если директор и ИП как учредитель ЮЛ совпадают в одном лице, с нашей точки зрения, нарушения нет.

Обязательства ИП, не прекратившиеся на дату государственной регистрации ЮЛ, переходят к коммерческой организации *независимо* от указания на них в передаточном акте.

- В отношении *обязательств, возникших из гражданско-правовых договоров* (в том числе кредитных договоров, договоров финансовой аренды (лизинга), страхования), создание ИП коммерческой организации не является основанием:
  - для неисполнения таких обязательств созданным ЮЛ,
  - для предъявления к ИП – учредителю ЮЛ требования о досрочном исполнении таких обязательств (хотя ИП и обязан уведомить всех своих кредиторов о принятом решении о создании им ЮЛ).
- Права ИП на администрирование *доменного имени*, зарегистрированного в национальной доменной зоне, переходят созданной им коммерческой организации.

- При передаче ИП недвижимого имущества правоудостоверяющими документами ЮЛ в отношении объектов недвижимого имущества являются:
    - *свидетельство (удостоверение) о государственной регистрации права ИП* на такие объекты недвижимого имущества и
    - *уведомление о внесении исправлений в регистр недвижимости.*
- ЮЛ *должно* обратиться за внесением изменений в административные решения, реестры, регистры, свидетельства, сертификаты, иные правоустанавливающие документы, в течение года со дня его государственной регистрации.

### ***Трудовые отношения***

- В случае принятия решения о создании коммерческой организации ИП не позднее чем за один месяц до даты подачи документов для регистрации ЮЛ, *обязан* предложить работнику работу в этой организации по квалификации (должности, профессии), определенным в ранее заключенном между ИП и работником трудовом договоре.  
При наличии согласия работника трудовые отношения с ним прекращаются в связи с *переводом к другому нанимателю – созданному ЮЛ.*  
При отсутствии согласия работника на такой перевод трудовые отношения с ним прекращаются по причине отказа от продолжения работы *в связи с изменением существенных условий труда.*
- Неурегулированным остался вопрос о необходимости заключения (отсутствия таковой) трудового договора с директором.  
Директор – исполнительный орган ЮЛ, руководитель организации. Гражданский кодекс допускает принятие на себя собственником унитарного предприятия *функции руководителя* (п. 4 ст. 113 ГК), что само по себе допускает отсутствие трудового договора. Законодательство о хозяйственных обществах подобных норм не содержит. Министерство труда и социальной защиты Республики Беларусь еще в 2016 году разъяснило, что «в случае, когда правоотношения *руководителя-собственника (учредителя, участника)* и его организации оформлены приказом (решением) самого руководителя (учредителя, участника) о выполнении полномочий директора, то в отношении такого руководителя, независимо от того, что *трудовой договор (контракт) не заключается, применяются иные нормы законодательства о труде, включая положения об оплате труда, об отпуске, служебной командировке и т.п.*» (Разъяснение (не НПА) от 24.02.2016 № 16-1-17/445-Ма-61 «Об отдельных вопросах регулирования трудовых отношений с работниками»).

Вместе с тем, *мы рекомендуем заключать трудовой договор с директором*. Это позволит снять ключевой вопрос о распространении на лицо, выполняющее функции директора, трудового законодательства, в том числе, вопросов оплаты труда, изначально обеспечить в случаях, предусмотренных специальным законодательством, выполнение долицензионных (лицензионных требований) (например, при оказании юридических услуг), снять вопросы выступления от имени ЮЛ в гражданском обороте и др.). Заключение трудового договора с директором (он же единственный участник хозяйственного общества) может быть поручено решением этого участника (учредителя) третьему лицу.

Если же трудовой договор с директором не заключается, то для оформления отношений необходимо решение учредителя о назначении директора и приказ директора о приеме на соответствующую должность.

- Директор вправе выполнять функции бухгалтера* (вести бухгалтерский учет) при соблюдении условий:
  - ЮЛ включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и численность работающих в такой организации за календарный год составляет до 50 человек включительно (с учетом ст. 19 Закона «Об изменении законов по вопросам предпринимательской деятельности», до внесения изменений в Закон «О бухгалтерском учете и отчетности»),
  - директор отвечает требованиям, предъявляемым к бухгалтеру (ст. 7, 8 Закона «О бухгалтерском учете и отчетности»).

### ***Лицензирование***

*Лицензии ИП сохраняются.*

Коммерческая организация вправе осуществлять лицензируемый вид деятельности на основании лицензии, которой обладал ИП, если созданная организация соответствует лицензионным требованиям для осуществления соответствующего вида деятельности.

Подтверждение наличия лицензии осуществляется путем обращения к Единому реестру лицензий посредством глобальной компьютерной сети Интернет через Единый портал электронных услуг общегосударственной автоматизированной информационной системы // <https://license.gov.by/>.

### ***Проведение проверок созданного ИП юридического лица***

- Установлен *2-летний мораторий* со дня государственной регистрации на проведение выборочных проверок коммерческой организации, созданной индивидуальным предпринимателем по специальным правилам.
- Данный запрет на проведение проверок *не распространяется*, в частности, на:

- выборочные проверки в соответствии с Планом выборочных проверок (если проверяемый индивидуальный предприниматель, включенный в план выборочных проверок, создал коммерческую организацию до начала выборочной проверки; контролирующий (надзорный) орган, запланировавший проверку, не позднее месяца, следующего за месяцем начала проверки, указанным в плане, вправе провести выборочную проверку в отношении такой организации без внесения изменений в План выборочных проверок);
- внеплановые проверки по основаниям, предусмотренным законодательными актами в сфере контрольной (надзорной) деятельности (например, по соблюдению мер обеспечения защиты персональных данных);
- камеральные проверки.

### ***Специфика ответственности***

- *Взыскание задолженности*, возникшей у ИП в процессе его деятельности, осуществляется *солидарно* с созданной им коммерческой организации и с физического лица, осуществлявшего деятельность в качестве ИП, в том числе за счет имущества лица, арестованного до создания такой коммерческой организации.

Арест, наложенный на имущество, включая денежные средства, электронные деньги, иные ограничения (обременения) в отношении ИП и (или) его имущества, денежных средств, электронных денег сохраняются до их снятия (отмены).

- Кодекс об *административных правонарушениях* (КоАП) дополнен новыми положениями, в частности:
  - специальной статьей 4.7<sup>1</sup> «*Ответственность юридического лица, созданного индивидуальным предпринимателем*», в соответствии с которой за административное правонарушение, совершенное индивидуальным предпринимателем, создавшим юридическое лицо в порядке, установленном законом для создания индивидуальным предпринимателем коммерческой организации, к административной ответственности привлекается созданное им ЮЛ. При этом такое ЮЛ несет административную ответственность по правилам, установленным для индивидуальных предпринимателей.
  - Кроме того, согласно части 9 статьи 6.4 КоАП при средней численности работников ЮЛ за календарный год, включенного в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, до 50 человек включительно, размер штрафа на ЮЛ устанавливается:

- такой же, как для ИП, если санкция статьи КоАП предусматривает штраф для ИП;

- в два раза меньше, чем штраф, предусмотренный КоАП для ЮЛ, если санкция конкретной статьи устанавливает штраф только для ЮЛ (но не ИП). Если санкция предусматривает минимальный и максимальный размер штрафа, они также уменьшаются в два раза.

### ***Особенности налогообложения в переходный период***

- ИП не позднее даты регистрации ЮЛ обязан представить налоговую декларацию за истекший период. Налог по данной декларации уплачивается уже созданным ЮЛ не позднее 22 числа месяца, следующего за кварталом, в котором ЮЛ зарегистрировано.
- Упрощенная система налогообложения (*УСН*)

Не включаются в валовую выручку коммерческой организации для целей исчисления УСН:

- денежные суммы, получаемые ЮЛ от деятельности ИП, которые отражены в последней налоговой декларации ИП;

- суммы, полученные в качестве возврата денежных средств, причитающиеся ИП по различным основаниям (в связи с возвратом товаров, ошибочным перечислением и др.).

Активы, передаваемые от ИП к созданному ЮЛ, не включаются в состав внереализационных доходов. При этом получение таких активов не лишает ЮЛ права применения УСН.

Если ЮЛ получает выручку от реализации товаров, оплаченных (полностью или частично) в период до даты передаточного акта, а отгрузка товаров происходит после этой даты, то при определении *налоговой базы для исчисления УСН* выручка отражается на дату отгрузки товаров в календарном году, когда произошла государственная регистрация ЮЛ либо на последнее число указанного календарного года, если оплаченная сумма не была возвращена.

- Налог на прибыль*

Для целей исчисления налога на прибыль ЮЛ вправе отнести на затраты соответствующие расходы, понесенные ИП и переданные по акту ЮЛ, если они соответствуют требованиям Налогового кодекса и относятся к выручке от реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав, учтенной таким ЮЛ.

- НДС*

Не включаются в налоговую базу ЮЛ для целей исчисления НДС суммы оплаты за товары, работы услуги, имущественные права, относящиеся к деятельности ИП, если:

- ИП не являлся плательщиком НДС по таким оборотам, *или*
- ИП отразил к налоговой декларации по НДС такие обороты.

Включаются в налоговую базу ЮЛ для целей исчисления НДС суммы оплаты за товары, работы, услуги, имущественные права, относящиеся к деятельности ИП, если эти товары, работы, услуги, имущественные права приобретались у иностранных организаций, не осуществляющих деятельность на территории Республики Беларусь через постоянное представительство и у иностранных ИП.

- Если ИП имел право в 2024 году на *налоговые вычеты* для целей исчисления НДС и не успел ими воспользоваться, то созданное им ЮЛ *вправе воспользоваться такими вычетами*, если они отражены в передаточном акте и ИП создал и выставил электронную счет-фактуру не позднее даты государственной регистрации ЮЛ.
- Налоговые льготы*

Если ИП имел право на применение *нулевой ставки НДС* по оборотам до 01 января 2024 года, но не успел воспользоваться этой льготой, то созданное им ЮЛ может это сделать, указав в обосновывающих документах УНП и другие реквизиты ИП.

Существующие налоговые льготы для отдельных территорий Беларуси (например, для средних и малых городов, сельской местности) будут применяться для созданных ИП коммерческих организаций в установленные законодательными актами сроки, исчисляемые с даты государственной регистрации таких ЮЛ, если они будут созданы до 01 января 2026 года. Если же ЮЛ будет создано после 01 января 2026 года, то льготные сроки будут исчисляться с даты регистрации в качестве ИП.

### ***Расходы***

*ИП освобождены от взимания платы в связи с созданием ЮЛ.*

Внесение изменений в административные решения, реестры, регистры, свидетельства, сертификаты, иные правоустанавливающие документы, договоры текущего (расчетного) банковского счета, кредитные договоры, а также совершение иных обязательных в соответствии с законодательством действий, связанных с переходом прав и обязанностей ИП к создаваемому им ЮЛ, *осуществляются без взимания государственной пошлины и (или) платы за услуги (работы, материалы).*

Вместе с тем, есть исключения, предполагающие несение дополнительных расходов, например, в связи с оказанием услуги по изданию сертификата открытого ключа проверки электронной цифровой подписи взамен ранее выданного ИП.