Возможна ли дистанционная работа за границей

До сих пор не было ясности в вопросе, допускается ли дистанционная работа за границей.

По мнению Минтруда России, заключение трудового договора о дистанционной работе для работы за пределами Российской Федерации не допускается (письма Минтруда от 09.09.2022 № 14-2/ООГ-5755, от 15.02.2022 № 14-4/10/В-1848).

В том случае, если сотрудник фактически будет находиться за границей, представители ведомства рекомендуют заключать гражданско-правовые договоры (письмо Минтруда России от 16.01.2017 № 14-2/ООГ-245).

Данная рекомендация распространяется как на ситуации, когда работать будет гражданин России, так и на те, когда выполнять работу будет иностранный гражданин.

Представители Роструда в ответах на портале Онлайнинспекция.рф также отмечают, что Трудовой кодекс РФ не предусматривает возможности заключения трудового договора о дистанционной работе с иностранным гражданином, проживающим и осуществляющим трудовую деятельность за пределами территории Российской Федерации (Вопрос № 185509 от 22.08.2023).

Между тем, Трудовой кодекс РФ не устанавливает запрет на заключение трудового договора с дистанционным работником для работы за границей.

Кроме того, возможность дистанционной работы за границей косвенно подтверждают нормы налогового законодательства.

Имеются отдельные решения судов, где указывается, что Трудовой кодекс РФ не предусматривает запрет на заключение трудового договора о дистанционной работе с иностранным гражданином, осуществляющим трудовую деятельность за пределами территории Российской Федерации (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 24.12.2020 № Ф08-10403/2020 по делу № А20-4914/2019). В данном конкретном деле за пределами России работал генеральный директор, вследствие чего налоговая инспекция отказала во внесении изменений в ЕГРЮЛ. Именно поэтому вопрос рассматривался в арбитражном суде.

Учитывая сказанное выше, с сотрудниками, фактически работающими за границей, целесообразно заключать гражданско-правовые договоры. Между тем, также следует обратить внимание, что при наличии трудовых договоров особые риски не наступают ни для работника, ни для работодателя. На сегодняшний день отсутствует информация о случаях привлечения работодателя к ответственности за заключение трудовых договоров с сотрудниками, которые фактически работают за рубежом.

Ставка НДФЛ для дистанционных работников в 2024 году

Сейчас в том случае, если сотрудник работает за границей, его вознаграждение считается доходом, полученным от источников за пределами РФ (п. 2 ст. 208 Налогового кодекса РФ).

Это означает, что с вознаграждения такого сотрудника компания ничего не удерживает, независимо от налогового статуса работника.

Если сотрудник является налоговым резидентом РФ, то исчисление, декларирование и уплату НДФЛ он производит самостоятельно по завершении налогового периода (например, письмо ФНС России от 15.07.2021 № БС-4-11/9947@).

Если же работник не признается налоговым резидентом Российской Федерации, то полученные им доходы не являются объектом обложения налогом на доходы физических лиц. Вознаграждение подлежит налогообложению в иностранном государстве в соответствии с законодательством данного иностранного государства (ст. 209 НК РФ, например, письмо Минфина России от 07.12.2021 № 03-04-05/99290).

Но эти правила применяются только в том случае, если трудовым или гражданско-правовым договором предусмотрено место выполнения работы (оказания услуги) в иностранном государстве (письма ФНС России от 15.07.2021 № БС-4-11/9947@, письмо Минфина России от 14.04.2021 № 03-04-06/27827).

Таким образом, фактически ситуация такова, что в отношении доходов работника за границей организация не выполняет функции налогового агента и НДФЛ не удерживает.

В 2023 году налогообложение граждан, работающих за границей, было предметом серьезных обсуждений со стороны законодателей. Было понятно, что правила удержания НДФЛ изменятся, но версии изначально были неоднозначные.

Новые законодательные решения в отношении налогообложения

В итоге законодатель остановился на довольно гибком варианте.

1. С 1 января 2024 года доход, полученный гражданами, фактически работающими за границей, от российской организации (работодателя) будет признаваться доходом, полученным от источников в Российской Федерации. Соответствующие изменения вносятся в статью 208 НК РФ.
2. НДФЛ с доходов дистанционного работника, который трудится за границей, будет удерживаться по общей ставке 13% или 15%. При этом налоговый статус работника не будет иметь значения, то есть неважно, является работник налоговым резидентом Российской Федерации или нет (п. 3, 3.1 ст. 224 НК РФ в реакции, действующей с 01.01.2024).
3. В отношении исполнителей по гражданско-правовым договорам, которые фактически выполняют работу за границей, схожие правила будут действовать только с 2025 года.