**По вопросу:** Если директор - единственный учредитель, обязательно ли ему выплачивать з.п?

Уточнения: Трудовой договор заключен.

**Сообщаем:**

**……По трудовому договору работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату (****ст. 56** **ТК РФ)**…..

……**За нарушения трудового законодательства, в том числе и невыплату заработной платы, предусмотрена административная ответственность в виде штрафа** для должностных лиц в размере от 1000 до 5000 руб., а для юридических лиц - от 30 000 до 50 000 руб. (ч. 1 ст. 5.27 КоАП РФ). А если виновное лицо привлекается повторно за аналогичное нарушение, штраф составит для должностных лиц от 10 000 до 20 000 руб. или дисквалификацию на срок от одного года до трех лет, для юридических лиц - от 50 000 до 70 000 руб. (ч. 4 ст. 5.27 КоАП РФ). Кроме того, ст. 145.1 УК РФ установлена уголовная ответственность за невыплату заработной платы. Но она наступает, только когда невыплата зарплаты обусловлена корыстной или иной личной заинтересованностью руководителя организации.

Источник:  *{Вопрос: Единственный учредитель некоммерческой организации является ее директором. Можно ли не начислять ему зарплату и страховые взносы на нее, если прибыли и иных поступлений нет? ("ЭЖ Вопрос-Ответ", 2016, N 5) {КонсультантПлюс}}*

."Главная книга", 2018, N 6

**Вопрос:** Единственного учредителя ООО нужно оформить генеральным директором. Как это можно сделать, чтобы не платить ему зарплату?

**Ответ:** Не платить директору нельзя. Отношения общества с ним должны быть оформлены договором - трудовым или гражданско-правовым (ГПД). По любому из таких договоров должны выплачиваться деньги. Заключать ГПД неудобно, потому что тогда директору придется регистрироваться в качестве предпринимателя [<1>](#P9).

**При трудовых отношениях выплата зарплаты обязательна** в размере не ниже МРОТ - 9 489 руб. при отработке полного рабочего времени [<2>](#P10). Невыплата зарплаты, ее выплата ниже МРОТ или просто **отсутствие условия о размере оплаты труда в трудовом договоре - это нарушения, за которые ваше ООО может быть оштрафовано трудинспекцией** [**<3>**](#P11)**.**

Трудовым договором можно предусмотреть для директора неполное рабочее время. Тогда и зарплату нужно будет платить пропорционально отработанному времени [<4>](#P12).

--------------------------------

<1> Пункты 1, 4 ст. 40, п. 1 ст. 42, п. 1 ст. 8 Закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ.

<2> Статья 133 ТК РФ.

<3> Статьи 21, 56, 57 ТК РФ; **ч. 1 ст. 5.27** **КоАП РФ.**

<4> Статья 93 ТК РФ.

М.А. Кокурина

Старший юрист

Подписано в печать

07.03.2018

Источник: *{Вопрос: Единственного учредителя ООО нужно оформить генеральным директором. Как это можно сделать, чтобы не платить ему зарплату? ("Главная книга", 2018, N 6) {КонсультантПлюс}}*

Для поиска информации по вопросу использовались ключевые слова в строке «быстрый поиск»:

 **«директор единственный учредитель зарплата»**

Важные моменты выделены цветом. Ответ подготовлен 14.11.2018 года.

Услуга оказывается в соответствии с регламентом Линии консультаций: <http://consultantugra.ru/klientam/goryachaya-liniya/reglament-linii-konsultacij/>

**ПОДБОРКА МАТЕРИАЛОВ ПО ВОПРОСУ:**

 *{Вопрос: Единственный учредитель некоммерческой организации является ее директором. Можно ли не начислять ему зарплату и страховые взносы на нее, если прибыли и иных поступлений нет? ("ЭЖ Вопрос-Ответ", 2016, N 5) {КонсультантПлюс}}*

"ЭЖ Вопрос-Ответ", 2016, N 5

**Вопрос:** Единственный учредитель некоммерческой организации является ее директором. Можно ли не начислять ему зарплату и страховые взносы на нее, если прибыли и иных поступлений нет?

**Ответ:** **Необходимость начисления зарплаты директору, который является единственным учредителем организации**, в том числе и некоммерческой, **зависит** не от наличия у организации прибыли или иных поступлений, а **от того, заключен с ним трудовой договор или нет**. Рассмотрим обе ситуации подробнее.

**Если трудовой договор заключен, это означает, что между директором и организацией существуют трудовые отношения (****ст. 16** **ТК РФ), которые предусматривают выполнение директором трудовой функции за плату** (ст. 15 ТК РФ). **По трудовому договору работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату (****ст. 56** **ТК РФ)**. Следовательно, при наличии трудового договора с директором некоммерческая организация как работодатель должна ежемесячно начислять и выплачивать ему заработную плату независимо от финансового результата деятельности организации.

За нарушения трудового законодательства, в том числе и невыплату заработной платы, предусмотрена административная ответственность в виде штрафа для должностных лиц в размере от 1000 до 5000 руб., а для юридических лиц - от 30 000 до 50 000 руб. (ч. 1 ст. 5.27 КоАП РФ). А если виновное лицо привлекается повторно за аналогичное нарушение, штраф составит для должностных лиц от 10 000 до 20 000 руб. или дисквалификацию на срок от одного года до трех лет, для юридических лиц - от 50 000 до 70 000 руб. (ч. 4 ст. 5.27 КоАП РФ). Кроме того, ст. 145.1 УК РФ установлена уголовная ответственность за невыплату заработной платы. Но она наступает, только когда невыплата зарплаты обусловлена корыстной или иной личной заинтересованностью руководителя организации.

Обратите внимание, что на не выплаченную в срок заработную плату работодатель обязан начислять проценты в размере не ниже 1/300 действующей в это время ставки рефинансирования Банка России за каждый день задержки начиная со следующего дня после установленного срока ее выплаты по день фактического расчета включительно. Проценты выплачиваются работнику вместе с зарплатой (ст. 236 ТК РФ).

Обязанность начисления заработной платы влечет за собой обязанность по начислению и уплате страховых взносов. Ведь согласно п. 1 ст. 7 Федерального закона от 24.07.2009 N 212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования" (далее - Закон N 212-ФЗ) выплаты и иные вознаграждения в пользу физических лиц, начисленные в рамках трудовых отношений, являются объектом обложения страховыми взносами.

За неуплату страховых взносов предусмотрен штраф в размере 20% от неуплаченной суммы взносов, а если неуплата совершена умышленно - в размере 40% от неуплаченной суммы взносов (ст. 47 Закона N 212-ФЗ). Кроме того, начисляются пени за каждый календарный день просрочки исполнения обязанности по уплате страховых взносов в процентах от неуплаченной суммы страховых взносов (п. п. 3, 5 ст. 25 Закона N 212-ФЗ). Процентная ставка принимается равной 1/300 действующей в эти дни ставки рефинансирования Банка России (п. 6 ст. 25 Закона N 212-ФЗ).

**Теперь рассмотрим ситуацию, когда с директором - единственным учредителем трудовой договор не заключен. В этом случае, поскольку трудового договора нет, нет и обязанности по начислению зарплаты**. А если зарплата не начисляется, то нет и объекта обложения страховыми взносами.

Отметим, что Роструд считает правильным именно такой вариант оформления отношений организации с ее единственным учредителем, выполняющим функции директора. По его мнению, трудовой договор с директором - единственным учредителем заключить нельзя (Письма от 06.03.2013 N 177-6-1, от 28.12.2006 N 2262-6-1). Обосновывается это следующим образом. Согласно ст. 273 ТК РФ положения гл. 43 ТК РФ, устанавливающей особенности регулирования труда руководителя организации, не распространяются на случаи, когда руководитель организации является ее единственным учредителем. Основой данной нормы является невозможность заключения договора с самим собой, поскольку подписание трудового договора одним и тем же лицом от имени работника и от имени работодателя не допускается. Трудовой договор - это соглашение между работодателем и работником, то есть двухсторонний акт. При отсутствии одной из сторон трудового договора он не может быть заключен. Таким образом, на отношения единственного учредителя с созданной им организацией трудовое законодательство не распространяется. Единственный учредитель в данной ситуации должен своим решением возложить на себя функции единоличного исполнительного органа - директора, генерального директора, президента и т.д. И управленческая деятельность в этом случае осуществляется без заключения какого-либо договора, в том числе трудового.

Позицию о невозможности заключения трудового договора с директором - единственным учредителем поддерживает и Минфин России (Письма от 15.03.2016 N 03-11-11/14234, от 19.02.2015 N 03-11-06/2/7790, от 17.10.2014 N 03-11-11/52558).

Отметим, что органом, осуществляющим контроль за соблюдением трудового законодательства, является Роструд (ст. 354 ТК РФ, п. 1 Положения о Федеральной службе по труду и занятости, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 N 324). Соответственно, трудовая инспекция при проведении проверок не должна требовать наличия трудового договора с директором - единственным учредителем.

О.Мокроусов

Эксперт "ЭЖ"

Подписано в печать

28.04.2016

 *Вопрос: Можно ли не начислять зарплату директору организации? (Консультация эксперта, 2018) {КонсультантПлюс}*

**Можно ли не платить зарплату директору - единственному участнику (учредителю)**

Такая ситуация нередко возникает в организациях, имеющих организационно-правовую форму ООО. В данном случае возникает вопрос - заключается ли с директором организации трудовой договор (ст. 56 ТК РФ).

В настоящее время правовая определенность в ответе на данный вопрос отсутствует, вопрос правомерности заключения такого трудового договора является спорным и вот почему.

Письмо Роструда от 06.03.2013 N 177-6-1 прямо говорит о том, что в этой ситуации единственный участник общества должен своим решением возложить на себя функции единоличного исполнительного органа - директора, генерального директора, президента и так далее и управленческая деятельность в этом случае осуществляется без заключения какого-либо договора, в том числе трудового. При этом ведомство ссылается на ч. 2 ст. 273 ТК РФ и делает вывод о невозможности заключения договора с самим собой, поскольку подписание трудового договора одним и тем же лицом от имени работника и от имени работодателя не допускается. На отношения единственного участника общества с учрежденным им обществом трудовое законодательство не распространяется. Такой же позиции придерживается и Минфин России (Письмо Минфина России от 19.02.2015 N 03-11-06/2/7790). В таком случае трудовой договор с директором не заключается и организация не начисляет ему заработную плату.

В то же время ч. 2 ст. 273 ТК РФ устанавливает, что на директора организации не распространяются особенности, предусмотренные гл. 43 ТК РФ, а ч. 8 ст. 11 ТК РФ, устанавливающая перечень лиц, на которых трудовое законодательство не распространяется, не содержит указания на директора организации. Из этого следует вывод, что общие нормы трудового законодательства РФ, в том числе о заключении трудового договора, должны применяться.

**Правомерность заключения трудового договора с директором - единственным учредителем подтверждается судебной практикой**. Так, согласно Апелляционному определению Челябинского областного суда от 27.11.2014 по делу N 11-12571/2014 заключения трудового договора с самим собой в данной ситуации не происходит, так как договор заключается между юридическим лицом и физическим лицом, то есть разными субъектами правоотношений. Поэтому, если отношения между организацией и ее руководителем, являющимся единственным участником данной организации, оформлены трудовым договором, на этого руководителя распространяются общие положения трудового законодательства РФ. Исключение возможности применения к отношениям между юридическим лицом и его руководителем, являющимся единственным участником, общих положений трудового законодательства нарушает права, предусмотренные ст. ст. 37 и 39 Конституции Российской Федерации, - свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, на вознаграждение за труд и оплачиваемый ежегодный отпуск, а также на социальное обеспечение по возрасту.

Подтверждением данной позиции также является и то, что руководители организаций, являющиеся ее единственными участниками (учредителями), признаются застрахованными лицами по обязательному пенсионному страхованию, обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и обязательному медицинскому страхованию (п. 1 ст. 7 Федерального закона от 15.12.2001 N 167-ФЗ "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации", п. 1 ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 29.12.2006 N 255-ФЗ "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством", п. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ "Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации"). Минфин России в Письме 16.03.2018 N 03-01-11/16634 также отмечает, что указанные лица относятся к застрахованным по видам обязательного социального страхования.

Таким образом, по мнению автора, сторонами трудового договора в рассматриваемой ситуации являются разные субъекты правоотношений: организация-работодатель в лице единственного участника (учредителя) и работник, принимаемый на должность генерального директора общества.

Поэтому с директором организации следует заключить трудовой договор, а за выполнение его трудовых функций должна выплачиваться заработная плата, обусловленная трудовым договором.

**Можно ли не платить зарплату директору - одному из учредителей (участников)**

В ситуации, когда один из учредителей по решению общего собрания учредителей организации становится генеральным директором, с ним заключается трудовой договор, который подписывается генеральным директором и одним из учредителей по поручению остальных собственников, а прием на работу оформляется приказом о вступлении в должность, который издает сам директор на основании заключенного трудового договора (Письмо Роструда от 19.12.2007 N 5205-6-0).

В отличие от ситуации, рассмотренной выше, в которой генеральный директор является единственным учредителем, в данном случае на генерального директора бесспорно распространяются нормы гл. 43 ТК РФ и остальные нормы трудового законодательства РФ.

Следовательно, **директору организации должна начисляться зарплата за выполнение предусмотренных трудовым договором функций (абз. 5 ч. 1 ст. 21 ТК РФ). В противном случае организация может быть привлечена к ответственности по** **ч. 6 ст. 5.27** **Кодекса РФ об административных правонарушениях**.

**Можно ли не платить зарплату директору - наемному работнику**

Если генеральный директор избирается не из числа учредителей, то с ним также заключается трудовой договор с учетом особенностей, установленных гл. 43 ТК РФ, что подразумевает выплату заработной платы (абз. 5 ч. 1 ст. 21 ТК РФ).

Таким образом, неначисление и невыплата зарплаты директору организации также будут являться правонарушениями.

Подготовлено на основе материала

Н.А. Назарова

Консультационно-аналитический центр

по бухгалтерскому учету

и налогообложению

05.11.2018